

Решение № 018/07/18.1-27/2019

по результатам рассмотрения жалобы

05 марта 2019 года г. Ижевск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Удмуртского УФАС России;

члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля закупок; <...> - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, кворум соблюден;

на заседании Комиссии 26.02.2019, 05.03.2019 в присутствии:

представителей Заказчика - ПАО «Ростелеком» филиал в Удмуртской Республике (далее – Заказчик): <...> (доверенность №0604/29/88-18 от 19.11.2018); <...> (доверенность №06/29/150-18 от 13.06.2018), <...> (доверенность №0604/29/49-18 от 16.07.2018);

представителей Заявителя - ООО «Первая энергосервисная компания» (далее – Заявитель): <...> (решение №1 от 03.05.2018), <...> (доверенность от 01.02.2019);

рассмотрев дело № 018/07/18.1-27/2019 по жалобе ООО «Первая энергосервисная компания» (далее – Заявитель) на действия Заказчика - ПАО «Ростелеком» (Филиал в Удмуртской Республике) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме «Выполнение работ по модернизации систем внутреннего освещения учреждений управления образования города Глазова» (номер извещения в Единой информационной системе в сфере закупок - 31907498305, далее – Закупка)

у с т а н о в и л а:

15.02.2019 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике поступила жалоба Заявителя (вх. № 1109э). По мнению Заявителя, Заказчик при размещении извещения о проведении закупки Заказчик неправомерно указал требование к поставке товара с определенными товарными знаками без сопровождения словами «или эквивалент». Заказчик разместил данную Закупку в рамках исполнения муниципальных контрактов по итогам проведения Администрацией МО «Город Глазов» открытого конкурса №0113300023918000154 «Выполнение работ (оказание услуг), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов (электрической энергии на нужды внутреннего освещения)» (далее – Конкурс). При этом в конкурсная документация и заключенные муниципальные контракты не содержат указания на товарные знаки осветительных приборов, следовательно, Заказчиком нарушена статья 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) относительно требований к описанию объекта закупки.

18.02.2019 Заявитель дополнил доводы первоначальной жалобы (вх. №1130э). По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно установил в проекте договора требование по проведению испытаний оборудования в ограниченном перечне лабораторий: ВНИИ источников света имени С.И. Вавилова, НИИ источников света имени А.Н. Лодыгина, Лаборатория исследований источников света «Архилайт», Аккредитованная испытательная лаборатория ООО «НТЦ «Фотометрия» в течение 3 рабочих дней, что влечет за собой необоснованное ограничение количества участников закупки. Также по мнению Заявителя, Заказчик в проекте договора неправомерно установил требование относительно предоставления с товаром свидетельства на зарегистрированный товарный знак (знак обслуживания) на светильники.

На заседании Комиссии представители Заявителя поддержали указанные доводы жалобы.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, считают ее необоснованной, пояснили, что 29.12.2018 с муниципальными учреждениями города Глазова по итогам проведения Администрацией МО «Город Глазов» открытого конкурса были заключены 20 муниципальных энергосервисных контрактов. Во исполнение вышеуказанных контрактов ПАО «Ростелеком» была размещена Закупка. Перечень конкретного оборудования подлежащего поставке определен в энергосервисных контрактах, а именно в дополнительных соглашениях от 07.02.2019. Таким образом, передача муниципальному заказчику иного оборудования будет являться нарушением исполнения контрактов. При этом согласно подпункту «в» пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках возможно указание на товарный знак в случае закупки товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта. Относительно требования по проведению испытаний оборудования в определенных лабораториях представитель Заказчика пояснил, что указанные требования относятся к условиям исполнения договора и не влияют на порядок допуска и оценки заявок, в связи с чем не ограничивают количество участников закупки. Данное условие определено с целью поставки и установки качественного оборудования в образовательные учреждения.

26.02.2019 Комиссия Удмуртского УФАС России отложила срок рассмотрения жалобы до 05.02.2019 и истребовала у Администрации МО «Город Глазов» конкурсную заявку ПАО «Ростелеком» филиал в Удмуртской Республике, поданную для участия в Конкурсе на выполнение работ (оказание услуг), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов (электрической энергии на нужды внутреннего освещения).

01.03.2019 Администрация МО «Город Глазов» направила в материалы дела конкурсную заявку ПАО «Ростелеком».

1. Комиссия Удмуртского УФАС России, рассмотрев жалобу Заявителя, письменные и устные пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, считает довод Заявителя относительно установления в закупочной документации требования к товарному знаку без сопровождения словами «или эквивалент» обоснованным в связи со следующим.

02.11.2018 Администрация МО «Город Глазов» разместила в Единой

информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) извещение о проведении совместного открытого конкурса (номер закупки в ЕИС №0113300023918000154): «Выполнение работ (оказание услуг), направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности использования энергетических ресурсов (электрической энергии на нужды внутреннего освещения)» для нужд муниципальных заказчиков: МБОУ «СОШ №1», МБОУ «СОШ №2», МБОУ «СШ №3», МБОУ «СОШ №4», МБОУ «Гимназия №6», МБОУ «СОШ №7», МБОУ «Гимназия №8», МБОУ «СШ №9», МБОУ «СОШ №10», МБОУ «СШ №11», МБОУ «СШ №12», МБОУ «СОШ №13», МБОУ «Гимназия №14», МБОУ «СШ №15» им. В.Н. Рождественского, МБОУ «СОШ №16», МБОУ «СОШ №17», МБОУ «ФМЛ», МКОУ «ОШ №5», МБОУ ДО «ДДК», МБУ «ИМЦ» (далее - Муниципальные заказчики).

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе от 23.11.2018 №ПВК1 участие в Конкурсе принимали ПАО «Ростелеком» и ООО «Первая энергосервисная компания».

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок от 03.12.2018 конкурсная заявка ООО «Первая энергосервисная компания» признана несоответствующей требованиям конкурсной документации, заявка ПАО «Ростелеком» признана соответствующей требованиям конкурсной документации. ПАО «Ростелеком» признано единственным участником Конкурса.

28.12.2018 между ПАО «Ростелеком» и Муниципальными заказчиками заключено 20 муниципальных контрактов.

06.02.2019 ПАО «Ростелеком» разместил в ЕИС извещение и закупочную документацию о проведении открытого запроса предложений в электронной форме «Выполнение работ по модернизации систем внутреннего освещения учреждений управления образования города Глазова» (далее – Закупочная документация). Начальная (максимальная) цена договора: 21 175 648,39 рублей.

В Техническом задании (раздел IV Закупочной документации) по позициям 1-3, 5-8 в отношении светодиодных светильников определен товарный знак – «Современный свет»; по позиции 3 в отношении светодиодного светильника и по позициям 11-12, 14 в отношении светодиодных ламп определен товарный знак – «ЭРА»; по позиции 13 в отношении светодиодной лампы определен товарный знак – «ASD»; по позиции 9 в отношении светодиодного светильника определен товарный знак «LEEK».

Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) в извещении об осуществлении конкурентной закупки должен быть указан предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках (при необходимости).

В соответствии с пунктом 15 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано описание предмета такой закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно части 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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, указанных в подпунктах «а» - «г», в том числе: закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта.

07.02.2019 между ПАО «Ростелеком» и Муниципальными заказчиками заключены дополнительные соглашения к контрактам, где в отношении поставляемого товара определены товарные знаки: «Современный свет», «ЭРА», «ASD», «LEEK»

В соответствии с информацией Федеральной службы по интеллектуальной собственности, размещенной на сайте официальном сайте <http://www1.fips.ru> товарный знак «Современный свет» зарегистрирован за номером государственной регистрации - 637819; правообладатель - Общество с ограниченной ответственностью «Свет», 426006, г. Ижевск, ул. Телегина, 30.

Товарный знак «ЭРА» зарегистрирован за номером государственной регистрации – 593822; правообладатель: УОЛДВАЙД БИЗНЕСС НЕТУОРК ЛИМИТЕД, ИНТЕРШОР СЬЮТС, комната 414, 88 КИНГСУЭЙ, ЛОНДОН ДабльюСи2Би 6ЭйЭй, Великобритания (GB).

Товарный знак «ASD» зарегистрирован за номером государственной регистрации – 431241; правообладатель: Общество с ограниченной ответственностью «АСД-электро», 117545, Москва, Варшавское шоссе, 125Д, корп.1 (RU).

Товарный знак «LEEK» зарегистрирован за номером государственной регистрации – 407465; правообладатель: Закрытое акционерное общество «Энергокомплект», 344019, г.Ростов-на-Дону, ул.3 Линия, 5 (RU).

Комиссия Удмуртского УФАС России установила, что в конкурсной документации Администрации МО «Город Глазов», а также в муниципальных контрактах от 28.12.2018 в отношении требуемого к поставке товара какие-либо товарные знаки не определены, при этом в конкурсной заявке ПАО «Ростелеком» также отсутствует информация о предложении к поставке товара с товарными знаками «Современный свет», «ЭРА», «ASD», «LEEK».

Исходя из вышеизложенного, следует, что у Администрации МО «Город Глазов» на дату размещения закупки и заключения муниципальных контрактов отсутствовала

потребность в поставке и установке светодиодных светильников с определенными товарными знаками, следовательно, довод ПАО «Ростелеком» о том, что товарные знаки были указаны в Закупочной документации в связи с исполнением муниципальных контрактов несостоятелен, поскольку условие о поставке товара с товарными знаками первоначально не возникло из условий муниципальных контрактов, а появилось только 07.02.2019, после заключения ПАО «Ростелеком» дополнительных соглашений.

Заказчик не представил в материалы дела доказательства того, что на дату размещения в ЕИС Закупочной документации - 06.02.2019 Заказчиком при описании объекта закупки были установлены товарные знаки в связи с закупкой товаров, необходимых для исполнения муниципальных контрактов.

При таких обстоятельствах, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком при описании объекта закупки в Закупочной документации допущено нарушение пункта 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с этим, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписания об устранении выявленного нарушения, поскольку между ПАО «Ростелеком» и Муниципальными заказчиками в рамках исполнения муниципальных контрактов были заключены дополнительные соглашения, конкретизирующие требования к поставляемому товару о товарных знаках.

2. Рассмотрев довод Заявителя относительно того, что Заказчик неправомерно установил в проекте договора требование о проведении испытаний оборудования в ограниченном перечне лабораторий в течение 3 рабочих дней, Комиссия Удмуртского УФАС России считает его необоснованным в связи со следующим.

Как следует из условий проекта договора (Приложение №4) Заказчик установил требование о предоставлении следующих документов на светильники:

- Сертификат соответствия Таможенного союза;

- Протокол испытания светильников на световой поток (L_m), габаритную яркость (K_d/m^2), неравномерность яркости выходного отверстия ($L_{max}:L_{min}$), потребляемую мощность (W). Испытания должны быть проведены в одной из лабораторий, на выбор (Всесоюзный научно-исследовательский светотехнический институт им. С. И. Вавилова, Научно-исследовательский институт источников света имени А. Н. Лодыгина, Лаборатория исследований источников света "Архилайт", Аккредитованная испытательная лаборатория ООО «Научно-технический центр «Фотометрия»). Не допускаются отклонения от пограничных значений, указанных в техническом задании более чем на 4%;

- Свидетельство на зарегистрированный товарный знак (знак обслуживания), под которым выпускается оборудование и который указан в вышеупомянутых документах.

Согласно части 2 статьи 456 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по

эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Из пояснений Заказчика следует, что данное условие в проекте договора установлено в связи с необходимостью поставки качественного осветительного оборудования в учебные учреждения.

Поскольку указанное требование не является требованием, предъявляемым к участнику закупки, а относится к порядку исполнения договора и соответствует положениям статьи 456 ГК РФ, предоставляющим возможность включения в договор условия о передаче вместе с товаром документов, подтверждающих качество товара, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что указанное требование Заказчика, в том числе требование о предоставлении вместе с товаром свидетельства на зарегистрированный товарный знак (знак обслуживания) не противоречит действующему законодательству Российской Федерации.

Поскольку Заявителем в материалы дела не представлены доказательства невозможности исполнения условия контракта относительно проведения испытаний в определенных лабораториях в течение 3-х дней, Комиссия Удмуртского УФАС России также приходит к выводу о том, что данное требование Заказчика не противоречит законодательству о закупках.

Руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров,

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «Первая энергосервисная компания» на действия Заказчика - ПАО «Ростелеком» Филиал в Удмуртской Республике при проведении открытого запроса предложений в электронной форме «Выполнение работ по модернизации систем внутреннего освещения учреждений управления образования города Глазова» (номер извещения в Единой информационной системе в сфере закупок - 31907498305), обоснованной.

2. Предписание ПАО «Ростелеком» Филиал в Удмуртской Республике об устранении выявленного нарушения не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении ПАО «Ростелеком» Филиал в Удмуртской Республике и виновного должностного лица дела об административном правонарушении по части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев в Арбитражный суд Удмуртской Республики.

Председатель Комиссии _____ <...>

Члены Комиссии _____ <...>

<...>

