

РЕШЕНИЕ

14.06.2011
2011

Дело № 7526/03-

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: <....>

рассмотрев дело № 7526/03-2011, возбужденное по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Специализированный проект и монтаж» (далее – ООО «Спецпроектмонтаж», заявитель) на действия единой комиссии (заказчик – Комитет жилищно-коммунального хозяйства и экологии мэрии города Ульяновска, далее – заказчик, уполномоченный орган – Комитет по экономике, регулированию цен и тарифов и муниципального заказа мэрии города Ульяновска, далее – уполномоченный орган) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0368300000111000507 на выполнение работ по капитальному ремонту крыш многоквартирных домов (начальная (максимальная) цена контракта – 24 998 925,41 руб., дата подведения итогов аукциона – 31.05.2011 г.) по признакам нарушения Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ (далее – Закон о размещении заказов, Закон), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 5272 от 06.06.2011 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступила жалоба ООО «Спецпроектмонтаж» на действия единой комиссии при проведении вышеуказанного открытого аукциона в электронной форме.

Содержание жалобы составило указание на следующее.

Документация по открытому аукциону в электронной форме была размещена на официальном сайте с запретом для участников размещения заказа на копирование документов и их распечатку, что создало для участников размещения заказа трудности при подготовке заявки.

Также согласно разделу «Требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме» первая часть должна содержать

согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, а также конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и товарный знак (при его наличии) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара.

Участником размещения заказа была подготовлена заявка, состоящая из двух частей. В первой части своей заявки участник размещения заказа кроме согласия на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме, подготовил предложение о конкретных показателях товара по всем разделам. Заявка участника размещения заказа была зарегистрирована под номером 2.

Согласно протоколу № 0368300000111000507-1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от «27» мая 2011 года единой комиссии при рассмотрении заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме было принято решение об отказе в допуске участника размещения заказа по основаниям, указанным в протоколе.

Участник размещения заказа считает отказ в допуске к участию в аукционе в электронной форме необоснованным и незаконным по следующим основаниям: выводы о предоставлении недостоверных сведений по материалу рулонному кровельному для верхнего слоя с товарным знаком «Эколаст К» не подкреплены сведениями Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам об отсутствии регистрации вышеназванного товарного знака, что лишает права членов комиссии прийти к выводу о недостоверности предоставляемых сведений.

Предлагаемый участником размещения заказа битумно-полимерный кровельный и гидроизоляционный материал - верхний слой «Эластобит» соответствует требованиям, указанным в техническом задании документации об аукционе.

Участник предложил при изоляции трубопроводов использовать изделия из вспененного каучука «Термофлекс» со следующими характеристиками: вспененный каучук: температурный пределы применения: от -50 °С до +105 °. Выводы Заказчика о предоставлении недостоверных сведений по материалу «Термофлекс» не подкреплены сведениями Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам об отсутствии регистрации вышеназванного товарного знака с характеристиками, указанными в техническом задании документации об аукционе, что лишает права членов комиссии прийти к выводу о недостоверности предоставляемых сведений. В соответствии со сведениями сети «Интернет» теплоизоляция на основе вспененного каучука ТЕРМАФЛЕКС существует, что подтверждает сайт <http://masterbuilder.ru/board/posted/19230>.

Кроме того, в соответствии с частью 3 статьи 7 Закона о размещении заказов число членов комиссии должно быть не менее чем пять человек. В соответствии с Протоколом № 0368300000111000507-1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от «27» мая 2011 года число членов комиссии составляет три человека, что является нарушением норм действующего законодательства.

Таким образом, единой комиссией нарушена часть 2 статьи 12 Закона о размещении заказов.

На заседании Комиссии 14.06.2011 г. представители ООО «Спецпроектмонтаж» доводы, изложенные в жалобе поддержали.

Представитель уполномоченного органа нарушения не признала, представила письменные пояснения (вх. № 5542 от 10.06.2011 г.), содержащие указание на следующее.

29.04.2011 г. Комитет разместил на Общероссийском официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> извещение о проведении открытого аукциона №0368300000111000507 на право заключить муниципальный контракт на выполнение работ по капитальному ремонту крыш многоквартирных домов.

На участие в аукционе в Комитет были поданы три заявки от участников размещения заказа.

27.05.2011 г. единой комиссией были рассмотрены первые части заявок на участие в аукционе. По итогам рассмотрения комиссией был составлен протокол № 0368300000111000507-1.

Заявка № 2 была отклонена членами комиссии по причине несоответствия требованиям пункта 2 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов, а также пункту 5.2.1. раздела «1.1 Общие условия проведения открытого аукциона в электронной форме», а именно наличия недостоверных сведений о характеристиках товара, поставляемого при выполнении работ по объектам: «Ремонт крыши многоквартирного жилого дома по адресу: г. Ульяновск, пр-т Гая, д. 19а»; «Ремонт крыши многоквартирного жилого дома по адресу: г. Ульяновск, ул. Клубная, д. 2»; «Ремонт крыши многоквартирного жилого дома по адресу: пр-т Гая, д.86»; «Ремонт крыши многоквартирного жилого дома по адресу: г. Ульяновск, ул. III Интернационала, д.4»; «Ремонт крыши многоквартирного жилого дома по адресу: г. Ульяновск, ул. Гагарина, д. 4».

Так, при выполнении ремонта крыш многоквартирных домов, расположенных по адресам: г. Ульяновск, пр-т Гая, 19 а; г. Ульяновск, ул. Клубная, д. 2 участником для использования в качестве материала рулонного кровельного для верхнего слоя был предложен материал с товарным знаком «Эколаст К». При изучении рынка строительных материалов комиссией был сделан вывод о том, что в настоящее время на рынке строительных материалов есть товар «ЭкоЛаст», являющийся уплотнителем, применяемым при установке окон, который не является эквивалентом материалу рулонному кровельному.

Кроме того, Комитет считает, что поскольку в соответствии со статьёй 58 Закона о размещении заказов заявитель жалобы обязан приложить к жалобе документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы, а также принимая во внимание, что жалоба ООО «Спецпроектмонтаж» не содержит документов и

сведений, позволяющих установить, что материал «Эколаст» может использоваться в соответствии с техническим заданием, жалоба в этой части является необоснованной.

При выполнении ремонта крыш многоквартирных домов, расположенных по адресам: г. Ульяновск, пр-т Гая, 19 а; г. Ульяновск, ул. Клубная, д. 2; г. Ульяновск, пр-т Гая, 86 участником для использования в качестве материала битумно-полимерного кровельного и гидроизоляционного предложен материал «Эластобит», техническими характеристиками которого в соответствии с ТУ 5774-010-00289973-200 являются: гибкость на брусе R-25 мм, не выше -15; теплостойкость в течение 2 часов - не ниже 85; тип покрытия нижнего слоя - защитная полимерная плёнка. В соответствии с техническим заданием документации об аукционе материал битумно-полимерного кровельного и гидроизоляционного должен использоваться материал со следующими характеристиками: гибкость на брусе R- 10 мм, не выше - 20; теплостойкость в течение 2 часов - не ниже 95; тип покрытия нижнего слоя - плёнка, песок.

При выполнении ремонта крыш многоквартирных домов, расположенных по адресам: г. Ульяновск, ул. III Интернационала, д.4; Ремонт крыши многоквартирного жилого дома по адресу: г. Ульяновск, ул. Гагарина, д. 4 участник при изоляции трубопроводов предлагает использовать материал из вспененного каучука «Термофлекс».

В соответствии с данными сайта <http://termaflex.ru> (официальный сайт компании), а также из содержания размещённых на сайте сертификатов соответствия членами комиссии было установлено, что материалы «Термафлекс» являются теплоизоляционными материалами из вспененного полиэтилена.

Таким образом, первая часть заявки участника № 2 содержала недостоверные сведения.

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае непредоставления сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверных сведений. Следовательно, действия членов единой комиссии по отказу в допуске к участию в аукционе участнику № 2 является правомерным, а жалоба в этой части необоснованна.

Относительно довода жалобы о нарушении части 3 статьи 7 Закона о размещении заказов Комитет поясняет, что в соответствии с частью 3 статьи 7 Закона о размещении заказов число членов комиссии должно быть не менее чем пять человек. В соответствии с частью 10 статьи 7 Закона о размещении заказов комиссия правомочна осуществлять возложенные на неё функции, если на заседании комиссии присутствует не менее чем пятьдесят процентов общего числа её членов.

Распоряжением Комитета от 06.08.2011 г. № 21/04-01 «О создании единых комиссий по размещению заказов для нужд муниципальных заказчиков г. Ульяновска» была создана единая комиссия по размещению заказов для нужд Комитета жилищно-коммунального хозяйства и экологии мэрии города Ульяновска в составе пяти человек. Исходя из положения части 10 статьи 7 Закона о размещении заказов для

принятия решения комиссией наличие кворума - три человека является достаточным.

Соответственно указанный довод заявителя является необоснованным.

Член единой комиссии <...> нарушения не признала, представила письменные пояснения (вх. № 5543 от 10.06.2011 г.) аналогичные пояснениям, представленным уполномоченным органом.

Член единой комиссии <...> нарушения не признал, поддержал доводы уполномоченного органа и члена единой комиссии <...>

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 16:00 14.06.2011 г. для предоставления дополнительных материалов по делу. У ООО «Спецпроектмонтаж» были запрошены доказательства соответствия характеристик материала «Эластобит» требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме. У членов единой комиссии были запрошены доказательства того, что под указанными участником размещения заказа товарными знаками не выпускаются товары с характеристиками, соответствующими документации.

На заседание Комиссии 14.06.2011 г. членами единой комиссии была представлена информация о товарных знаках с официального сайта Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам www.fips.ru по запросу «Эколаст К», а также сертификат соответствия на трубы теплоизоляционные из вспененного полиэтилена ThermaSmart, Thermaflex FRZ, Thermaflex AC и Thermaflex UltraM.

Представитель ООО «Спецпроектмонтаж» запрашиваемые материалы не представила, пояснила, что организацией был направлен образец материала для экспертизы и установления характеристик.

Рассмотрев представленные материалы, а также проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, Комиссия приняла решение признать жалобу ООО «Спецпроектмонтаж» необоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

1. Согласно пп. «б» п. 3 ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, а также конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной

форме указания на товарный знак используемого товара.

Аналогичное требование к составу первой части заявки содержится в п. 3.3 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме». В части 3 «Техническое задание» аукционной документации содержатся наименования работ и объемы работ с указанием характеристик используемого материала.

Согласно п. 1 ч. 4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае непредоставления сведений, предусмотренных [частью 4 статьи 41.8](#) Закона, или предоставления недостоверных сведений.

Согласно протоколу № 0368300000111000507-1 от 27.05.2011 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме единой комиссией при рассмотрении первых частей заявок было принято решение об отказе в допуске участника размещения заказа по следующим основаниям:

1) первая часть заявки на участие в аукционе под порядковым номером №2 не соответствует требованиям основания части 4 статьи 12 и пункта 2 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов, Положению документации об аукционе: пункт 5.2.1. раздела «1.1. Общие условия проведения открытого аукциона в электронной форме» (Пункты первой части заявки участника размещения заказа:

Раздел: «Ремонт крыши многоквартирного жилого дома по адресу: г. Ульяновск, пр-т Гая, д. 19А»; Раздел: «Ремонт крыши многоквартирного жилого дома по адресу: г. Ульяновск, ул.Клубная, д. 2»),

а именно: участник размещения заказа указал недостоверные сведения о материалах, используемых при выполнении работ, а именно: Участник предлагает использовать при выполнении работ материал рулонный кровельный для верхнего слоя с несуществующим товарным знаком «Эколаст К», в связи с чем заказчик не может достоверно определить характеристики материалов предлагаемых для выполнения работ.

2) пункты первой части заявки участника размещения заказа:

Раздел: «Ремонт крыши многоквартирного жилого дома по адресу: г. Ульяновск, пр-т Гая, д. 19А». Раздел: «Ремонт крыши многоквартирного жилого дома по адресу: г. Ульяновск, пр-т Гая, д. 86» Раздел: «Ремонт крыши многоквартирного жилого дома по адресу: г. Ульяновск, ул. Клубная, д. 2»:

- Участник предлагает использовать при выполнении работ битумно-полимерный кровельный и гидроизоляционный материал - верхний слой «Эластобит» со следующими характеристиками: масса 1 м²материала, кг-4.7, Толщина, мм-3.8; Гибкость на брусе R=10 мм, °С, не выше-20; Теплостойкость в течение 2 часов, °С, не ниже95; Масса вяжущего с наплавляемой стороны, кг/м², не менее3; Температура хрупкости вяжущего, °С-30; Потеря посыпки, г/образец, не более 1; Тип покрытия: верх - крупнозернистая посыпка; низ- пленка, песок.

Заказчик изучил сведения о характеристиках данного материала и выяснил, что

предложение участника размещения заказа содержит недостоверные сведения о характеристиках предлагаемого материала, в связи с тем, что ряд существенных характеристик, таких как теплостойкость и прочее не соответствует требованиям, указанным в техническом задании документации об аукционе.

3) пункты первой части заявки участника размещения заказа:

Раздел: «Капитальный ремонт крыши жилого дома по адресу: ул. Гагарина, д.4.»

Раздел: «Капитальный ремонт кровли жилого дома по адресу: г.Ульяновск, ул.Ш Интернационала, д.4»

- Участник предлагает при изоляции трубопроводов использовать изделия из вспененного каучука «Термофлекс» со следующими характеристиками: вспененный каучук: температурный пределы применения: от -50 °С до +105 °. Заказчик изучил сведения о характеристиках данного материала и выяснил, что предложение участника размещения заказа содержит недостоверные сведения о характеристиках предлагаемого материала, в связи с тем, что изоляция «Термофлекс» - это изоляция из вспененного полиэтилена, а не вспененного каучука.

В ходе документального анализа первой части заявки на участие в указанном аукционе в электронной форме ООО «Спецпроектмонтаж» Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено, что первая часть заявки содержит недостоверные сведения об используемом в ходе выполнения работ товаре, а именно материал «Эластобит» не соответствует характеристикам, установленным в документации, однако в заявке участника размещения заказа содержатся сведения, что указанный материал имеет соответствующие документации характеристики. Таким образом, участником размещения заказа были представлены недостоверные сведения в части указанного материала. Доказательств обратного ООО «Спецпроектмонтаж» представлено не было.

Следовательно, действия аукционной комиссии по отказу в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме по данному основанию являются правомерными.

Вместе с тем, согласно протоколу № 0368300000111000507-1 от 27.05.2011 причинами отклонения участника размещения заказа также стало предоставление недостоверных сведений о товарных знаках «Эколаст К» и «Термофлекс», Комиссия Ульяновского УФАС России поясняет следующее.

Согласно пп. «б» п. 3 ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, а также конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и **товарный знак** (его словесное обозначение) **(при его наличии)** предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара.

В соответствии со ст. 1477, ст. 1479, ст. 1480 ГК РФ товарный знак - это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, которое регистрируется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в установленном ГК РФ порядке.

Таким образом, достоверно установить наличие или отсутствие зарегистрированного товарного знака возможно только при наличии официальных данных от органа, осуществляющего регистрацию товарных знаков.

Учитывая, что в первой части заявки ООО «Спецпроектмонтаж» отсутствует указание, что Эколаст К» и «Термофлекс» являются товарными знаками (не сопровождаются знаком охраны – латинской буквы «R» или латинской буквы «R» в окружности либо словесным обозначением «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак» и не указывается на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, охраняемым на территории Российской Федерации (ст. 1485 ГК РФ)), следовательно, выводы единой комиссии о том, что участником размещения заказа были представлены недостоверные сведения о товаре являются необоснованными.

Доказательств того, что на рынке товаров отсутствуют материалы, имеющие марку, модель или проч. с наименованием «Эколаст К» и «Термофлекс» членами единой комиссии представлено не было.

Следовательно, по данным основаниям участнику размещения заказа было отказано необоснованно. Вместе с тем, учитывая, что по одному основанию ООО «Спецпроектмонтаж» отказано в допуске обоснованно, действия аукционной комиссии по отказу в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме являются правомерными.

Таким образом, жалоба ООО «Спецпроектмонтаж» является необоснованной.

2. В отношении доводов заявителя о том, что документация была размещена с запретом для участников размещения заказа на копирование документов и их распечатку, что создало для участников размещения заказа трудности при подготовке заявки, Комиссия Ульяновского УФАС России поясняет следующее.

Согласно части 2 статьи 41.7 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна быть доступна для ознакомления на официальном сайте без взимания платы.

Учитывая, что иных требований Законом не предусмотрено, а также что Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено, что документация по рассматриваемому аукциону доступна для ознакомления на официальном сайте, следовательно, уполномоченным органом соблюдено положение, установленное Законом о размещении заказов.

Соответственно, жалоба ООО «Спецпроектмонтаж» в указанной части является необоснованной.

3. Относительно довода жалобы о нарушении части 3 статьи 7 Закона о размещении заказов Комиссия Ульяновского УФАС России поясняет следующее.

Согласно части 3 статьи 7 Закона о размещении заказов число членов комиссии должно быть не менее чем пять человек. В соответствии с частью 10 статьи 7 Закона о размещении заказов комиссия правомочна осуществлять возложенные на неё функции, если на заседании комиссии присутствует не менее чем пятьдесят процентов общего числа её членов.

Распоряжением Комитета от 12.05.2011 г. № 45/01-01 «О внесении изменений в Распоряжение от 06.08.2010 г. № 2104-01 «О создании единых комиссий по размещению заказов для нужд муниципальных заказчиков г. Ульяновска» была создана единая комиссия по размещению заказов для нужд Комитета жилищно-коммунального хозяйства и экологии мэрии города Ульяновска в составе шести человек.

Согласно протоколу № 0368300000111000507-1 от 27.05.2011 рассмотрение первых частей заявок на участие в аукционе производилось единой комиссией в составе: Сауровой Н.А., Урдина Д.Ю, Игонина В.В.

Учитывая, что три члена комиссии составляют 50 процентов от общего числа членов единой комиссии, то заседание комиссии являлось правомерным.

Соответственно, жалоба ООО «Спецпроектмонтаж» в указанной части является необоснованной.

Учитывая, что жалоба ООО «Спецпроектмонтаж» признана необоснованной и в действиях заказчика, единой комиссии не установлено нарушений Закона о размещении заказов, оператору электронной торговой площадки необходимо прекратить приостановление размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме № 0368300000111000507, соответственно с перенесением сроков подписания контракта заказчиком и победителем открытого аукциона в электронной форме с учетом срока приостановления размещения заказа.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 5 статьи 17, частями 1, 2, 4 статьи 57, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Спецпроектмонтаж» необоснованной.

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.