

23 ноября 2017 года

г.

Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;  
Соловьев А.О. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии,  
Дунина А.А. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии,

в присутствии представителя подателя жалобы – общества с ограниченной ответственностью «Профсантехмонтаж» (далее – ООО «Профсантехмонтаж») – <...> (по доверенности),

в присутствии представителя уполномоченного учреждения – МКУ Чулымского района «Управление муниципальными закупками» - <...> (по доверенности),

в отсутствие представителей заказчика – администрации Ужанихинского сельсовета Чулымского района Новосибирской области – на заседание Комиссии не явились, уведомлена надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Профсантехмонтаж» на действия аукционной комиссии заказчика при проведении электронного аукциона № 0851600002317000021 на реконструкцию водопровода с. Ужаниха по ул. Базовская, ул. Больничная, ул. Чикманская, ул. Механизаторов Чулымского района Новосибирской области, начальная (максимальная) цена контракта 8 368 571 руб. 07 коп.,

#### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Профсантехмонтаж» с жалобой на действия аукционной комиссии заказчика при проведении электронного аукциона № 0851600002317000021 на реконструкцию водопровода с. Ужаниха по ул. Базовская, ул. Больничная, ул. Чикманская, ул. Механизаторов Чулымского района Новосибирской области.

*Суть жалобы ООО «Профсантехмонтаж» заключается в следующем.*

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе №0851600002317000021 от 07.11.2017 заявке ООО «Профсантехмонтаж» отказано в допуске по следующим основаниям: «Отказать в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, указанным в п.1 ч.4 ст.67 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

Заявка участника закупки содержит недостоверные сведения в отношении товарных знаков для материалов «Вантуз осевой» и «Битум нефтяной строительный». Для материала «Вантуз осевой» участник закупки указал товарный

знак в виде изображения слона. При этом вантуз осевой с условным обозначением «В6-50», указанным в заявке участника закупки, выпускает акционерное общество управляющая компания «Завод Водоприбор» (далее - АО УК «Завод Водоприбор») под зарегистрированным товарным знаком в виде комбинированного изображения, состоящего из изображения слона и слов «Завод Водоприбор» (номер регистрации в реестре товарных знаков: 344205, сведения из информационно поисковой системы Федерального института промышленной собственности (далее – ФИПС).

Для материала «Битум нефтяной строительный» участник закупки указал товарный знак «Нефтепродукт». По информации из информационно поисковой системы ФИПС товарный знак «Нефтепродукт» зарегистрирован в реестре товарных знаков под номером 575081. Товарный знак «Нефтепродукт» зарегистрирован в классе 04 международной классификации товаров и услуг (далее - МКТУ), который включает в себя технические масла и смазки, топлива и осветительные материалы и не включает «Битум». «Битум» включен в 19-ый класс МКТУ (Неметаллические строительные материалы; неметаллические жесткие трубы для строительных целей; асфальт, смолы и битум). В соответствии с указанной информацией товарный знак «Нефтепродукт» не относится к товару «Битум нефтяной строительный».

Таким образом, заявка участника закупки не содержит информацию, предусмотренную требованиями документации об электронном аукционе (п.16.1.1 инструкции по заполнению заявки (содержится в п.16) и пп.б п.3 ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе».

ООО «Профсантехмонтаж» не согласно с позицией аукционной комиссии заказчика по следующим основаниям.

Вантуз осевой с условным обозначением «В6-50», указанный в заявке участника закупки, действительно выпускает АО УК «Завод Водоприбор», однако под товарным знаком, содержащим только изображение слона без слов «Завод Водоприбор». Данный товарный знак зарегистрирован в реестре товарных знаков под номером 225388. Позиция участника закупки по данному вопросу подтверждается паспортом на предлагаемую продукцию, содержащим указанный в заявке товарный знак. Следовательно, сведения, содержащиеся в заявке участника, по мнению подателя жалобы, являются достоверными.

ООО «Профсантехмонтаж» сообщило, что закрытое акционерное общество «Нефтепродукт» (далее – ЗАО «Нефтепродукт») производит Битум БН 90/10. Товарный знак «Нефтепродукт», зарегистрированный в реестре товарных знаков под номером 575081, является действующим товарным знаком.

В соответствии с ч.4 ст.67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае непредставления информации, предусмотренной ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе, или предоставления недостоверной информации, или несоответствия информации, предусмотренной ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе, требованиям документации о таком аукционе.

Согласно ч.5 ст.67 Закона о контрактной системе отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным ч.4 ст.67 Закона о

контрактной системе, не допускается.

Таким образом, податель жалобы считает, что отказ в допуске первой части заявки участника закупки является незаконным и является нарушением ч.5 ст.67 Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенных доводов, ООО «Профсантехмонтаж» просит выдать аукционной комиссии заказчика предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

*На жалобу ООО «Профсантехмонтаж» от заказчика поступили возражения, в которых изложено следующее.*

В соответствии с ч.1 ст.1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак. В соответствии со ст.1481 ГК РФ на товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков (далее – реестр), выдается свидетельство на товарный знак. Свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

АО УК «Завод Водоприбор» является правообладателем 2-х товарных знаков, зарегистрированных в реестре товарных знаков под номерами: 344205 (товарный знак в виде комбинированного обозначения - содержит изображение слона и слова «Завод Водоприбор») и 225388 (содержит только изображение слона без слов «Завод Водоприбор»).

Для товарных знаков в реестре указаны классы МКТУ и перечень товаров, для индивидуализации которых зарегистрирован товарный знак.

Для товарного знака № 344205 в реестре указаны вантузы для регулировки давления в системах водопровода, относящиеся к классу 11 МКТУ.

Для товарного знака № 225388 в реестре указаны вантузы, относящиеся к классу 21 МКТУ.

В соответствии с МКТУ к классу 21 относятся: домашняя и кухонная утварь и посуда; расчески и губки; щетки, за исключением кистей; материалы для щеточных изделий; материал для чистки и уборки; необработанное или частично обработанное стекло, за исключением строительного стекла; изделия из стекла, фарфора и фаянса.

В соответствии с МКТУ среди товаров, относящихся к 11 классу, в том числе, имеются вантузы.

Таким образом, товарный знак, зарегистрированный под №225388, относится товару вантуз бытовой - ручной сантехнический инструмент для механической прочистки засоров в трубах канализации и удаления из них воздуха, препятствующего движению воды.

В соответствии с паспортом 3363.00.00 и требованиями описания объекта закупки

вантуз осевой предназначен для автоматического удаления воздуха при его накоплении, а также для его автоматического впуска при образовании вакуума в системах холодного водоснабжения.

Таким образом, для вентуза осевого применим товарный знак № 344205 (товарный знак в виде комбинированного обозначения - содержит изображение слона и слова «Завод Водоприбор») - вентуз для регулировки давления в системах водопровода, относящийся к классу 11 МКТУ.

Данная позиция соответствует правовой позиции Роспатента, неоднократно изложенной в уведомлениях по результатам проверки соответствия заявленных обозначений требованиям законодательства, и заключающейся в том, что «не может быть два или три исключительных права, одинаковых по содержанию, на один и тот же объект. В этом случае право перестаёт быть исключительным. Исключительное право удостоверяется только одним документом». Кроме того, возможность отчуждения товарного знака может повлечь существование двух тождественных товарных знаков, принадлежащих разным лицам в отношении одних и тех же товаров, что противоречит функции товарного знака.

Таким образом, заказчик считает, что единая комиссия заказчика правомерно отказала в допуске участнику закупки по основаниям, указанным в п.1 ч.4 ст.67 Закона о контрактной системе, так как заявка участника закупки содержит недостоверные сведения в отношении товарного знака для материала «Вантуз осевой»

Для материала «Битум нефтяной строительный» участник закупки указал товарный знак «Нефтепродукт». По информации из информационно поисковой системы ФИПС товарный знак «Нефтепродукт» зарегистрирован в государственном реестре товарных знаков под номером 575081.

В соответствии с ч.1 ст.1503 ГК РФ товарный знак служит для индивидуализации только тех товаров, которые указаны в реестре товарных знаков.

В реестре товарных знаков для товарного знака «Нефтепродукт» указан перечень товаров, для индивидуализации которых зарегистрирован товарный знак – товары из класса 04 международной классификации товаров и услуг, который включает в себя технические масла и смазки, топлива и осветительные материалы. Товар «Битум» в указанном перечне отсутствует.

Товарный знак «Нефтепродукт» не зарегистрирован для товара «Битум нефтяной строительный».

Участник указал товарный знак, не относящийся к битуму марки БН 90/10. Помимо вышеизложенного, ЗАО «Нефтепродукт» не является предприятием-изготовителем битума (информация подтверждается письмом от ЗАО «Нефтепродукт»), ЗАО «Нефтепродукт» осуществляет только его продажу.

Таким образом, если бы для товарного знака «Нефтепродукт» в перечне товаров, для индивидуализации которых зарегистрирован товарный знак, был указан битум, этот товарный знак не мог быть применим для битума, так как ЗАО «Нефтепродукт» не является предприятием-изготовителем битума.

*Изучив представленные материалы, доводы сторон, а также сведения,*

*содержащиеся в единой информационной системе, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.*

На основании информации, полученной с сайта информационно поисковой системы ФИПС, Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что АО «Завод Водоприборов» является правообладателем двух зарегистрированных товарных знаков под номерами: 344205 (товарный знак в виде комбинированного обозначения - содержит изображение слона и слова «Завод Водоприбор») относится к 11 классу МКТУ и 225388 (содержит только изображение слона без слов «Завод Водоприбор») относится к 21 классу МКТУ.

Податель жалобы в своей заявке на участие в электронном аукционе по позиции «Вантуз осевой» указал товарный знак, содержащий только изображение слона без слов «Завод Водоприбор» (№225388), указанный товарный знак относится к 21 классу МКТУ.

В соответствии с МКТУ к классу 21 относятся: домашняя и кухонная утварь и посуда; расчески и губки; щетки, за исключением кистей; материалы для щеточных изделий; материал для чистки и уборки; необработанное или частично обработанное стекло, за исключением строительного стекла; изделия из стекла, фарфора и фаянса.

В соответствии с паспортом 3363.00.00 и требованиями описания объекта закупки вантуз осевой предназначен для автоматического удаления воздуха при его накоплении, а также для его автоматического впуска при образовании вакуума в системах холодного водоснабжения. К такому виду вантузов относится вантуз, зарегистрированный под товарным знаком АО «Завод Водоприборов» в виде слона и слов «Завод Водоприбор» (№344205).

Таким образом, податель жалобы указал в свой заявке по позиции «Вантуз осевой» товар с товарным знаком №225388, к которому относится вантуз бытовой - ручной сантехнический инструмент для механической прочистки засоров в трубах канализации и удаления из них воздуха, препятствующего движению воды, что не соответствует требованиями, установленным в описании объекта закупки.

В соответствии с ГОСТ 6617-76 «Битумы нефтяные строительные. Технические условия» (далее – ГОСТ 6617-76), которому согласно описанию объекта закупки должен соответствовать предлагаемый к поставке товар, упаковка, маркировка, транспортирование и хранение должны соответствовать ГОСТ 1510-84 «Нефть и нефтепродукты. Маркировка, упаковка, транспортирование и хранение» (далее – ГОСТ 1510-84). В п.1.2 ГОСТ 1510-84 установлено, что на каждой единице транспортной тары с нефтепродуктом должна быть сделана с помощью трафарета или штампа не смываемая водой и нефтепродуктами надпись, содержащая: товарный знак предприятия-изготовителя.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что ЗАО «Нефтепродукт» не является предприятием-изготовителем битума, а лишь осуществляет его продажу. Таким образом, товарный знак «Нефтепродукт» не мог быть указан при заполнении первой части заявки по позиции битум, так как ЗАО «Нефтепродукт» не является предприятием-изготовителем битума.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что аукционная комиссия заказчика правомерно отказала в допуске к участию ООО «Профсантехмонтаж», так как заявка участника закупки не содержит информацию,

предусмотренную требованиями документации об электронном аукционе и пп.б п.3 ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе, а так же содержит недостоверную информацию.

На основании вышеизложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России решила признать доводы жалобы ООО «Профсантехмонтаж» необоснованными.

*При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки данной закупки нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе не выявлено.*

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Профсантехмонтаж» на действия аукционной комиссии заказчика при проведении электронного аукциона № 0851600002317000021 на Реконструкцию водопровода с. Ужаниха по ул. Базовская, ул. Больничная, ул. Чикманская, ул. Механизаторов Чулымского района Новосибирской области необоснованной.