

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Меркава» на действия заказчика — Бюджетного учреждения здравоохранения Воронежской области «Бобровская центральная районная больница» и уполномоченного органа - Управления государственного заказа и организации торгов Воронежской области (дело № 78-з)

09.04.2013 года

г. Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) в составе: <...> – председатель Комиссии; <...> - члены Комиссии,

в присутствии представителей:

Управления государственного заказа и организации торгов Воронежской области: <...>; <...>;

Бюджетного учреждения здравоохранения Воронежской области «Бобровская центральная районная больница» <...>; <...>; <...>; <...>; <...>;

ООО «Меркава» <...>;

рассмотрев жалобу ООО «Меркава» на действия заказчика — Бюджетного учреждения здравоохранения Воронежской области «Бобровская центральная районная больница» и уполномоченного органа - Управления государственного заказа и организации торгов Воронежской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить гражданско-правовые договоры на поставку эндопротезов (245 лот 2) (номер извещения 0131200001013000607), **установила:**

28.03.2013г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила жалоба ООО «Меркава» (далее-Заявитель) на действия заказчика - Бюджетного учреждения здравоохранения Воронежской области «Бобровская центральная районная больница» (далее - Заказчик) и уполномоченного органа — Управления государственного заказа и организации торгов Воронежской области (далее — Уполномоченный орган) в части несоблюдения законодательства о размещении заказов при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить гражданско-правовые договоры на поставку эндопротезов (245 лот 2) (номер извещения 0131200001013000607) (далее-Аукцион).

По мнению Заявителя в нарушение части 3 и 3.1 ст. 34 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в техническом задании документации об Аукционе размещено требование к товару от единственного производителя Чешской фирмы «Безноска».

Кроме того, Заявитель указывает, что данное требование ограничивает количество участников размещения заказа.

Также в жалобе Заявитель ссылается на указание Заказчиком, Уполномоченным органом в техническом задании документации об Аукционе требования к составу костного цемента, его рецептурной формуле, ограничивающего количество участников размещения заказа. А именно: рецептурная формула костного цемента соответствует исключительно одному производителю Французской компании Синимед «Synimed» цемент «Синицем 1», при этом Заказчик приводит данные, не соответствующие действительности, так как продукция вышеназванной компании выпускается в следующей расфасовке: 20 гр. порошка + 10 мл. жидкости; 40 гр. порошка + 20 мл. жидкости; 60 гр. порошка + 30 мл. жидкости, а в расфасовке 40 гр. порошка + 10 мл. жидкости (как указано в документации об Аукционе) не выпускается.

Заказчик и Уполномоченный орган считают жалобу необоснованной.

Изучив материалы дела, предоставленные доказательства, а также принимая во внимание результаты внеплановой проверки, руководствуясь частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) пришла к следующим выводам.

Извещение № 0131200001013000607 и документация об Аукционе размещены на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов в информационно — телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу www.zakupki.gov.ru 21.03.2013г.

Электронной площадкой для проведения данного Аукциона является (www.rft-tender.ru).

Начальная (максимальная) цена контракта 902 913,00 рублей.

В соответствии с пунктом 3.1.3 приказа управления государственного заказа и организации торгов Воронежской области от 21.12.2009 г. № 05 о/н «Об утверждении порядка работы уполномоченного органа Воронежской области и государственных заказчиков Воронежской области по организации и проведению торгов в форме открытого конкурса, открытого аукциона, в том числе аукциона в электронной форме в целях обеспечения государственных нужд Воронежской области» государственный заказчик разрабатывает заявку на проведение торгов, к которой прикладывает техническое задание, содержащее обязательные условия (требования) к поставляемым товарам, требования к качеству, техническим характеристикам товара, общее количество поставляемых товаров, требования к их безопасности (энергетической эффективности), требования к их функциональным характеристикам (потребительским свойствам), требования к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные показатели.

Уполномоченным органом по заявке Заказчика была разработана документация об Аукционе. Данная документация была утверждена Заказчиком в соответствии с нормативно-правовыми актами регламентирующими порядок размещения заказов в Воронежской области.

В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 настоящего Федерального закона.

Согласно части 2 статьи 34 Закона о размещении заказа документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Пункт 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов устанавливает, что документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 настоящей статьи сведениями должна содержать следующие сведения о товарах, работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта:

1) требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться;

Исходя из смысла указанных выше норм, Закон о размещении заказов допускает возможность установления в документации об Аукционе требований к качеству, техническим характеристикам товара, требований к безопасности, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требований к размерам, упаковке, отгрузке товара, и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика.

Согласно части 3 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. При указании в документации об аукционе на товарные знаки они должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев размещения заказов на поставки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с частью 2 настоящей статьи.

Часть 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов устанавливает, что документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

В соответствии с техническим заданием документации об Аукционе к поставке требуются следующие товары:

- эндопротез тазобедренного сустава цементной фиксации для первичного эндопротезирования BEZNOSKA;
- эндопротез тазобедренного сустава цементной фиксации с биполярной головкой для первичного эндопротезирования BEZNOSKA;
- эндопротез коленного сустава BEZNOSKA с костным цементом.

В примечании к техническому заданию документации об Аукционе указано следующее:

«В случае, если наименование товара содержит указания на товарные знаки, то такие наименования следует читать со словами «или эквивалент»».

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно части 1 статьи 1482 Гражданского кодекса Российской Федерации в

качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации.

Часть 1 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Из смысла норм части 2 статьи 1486 Гражданского кодекса Российской Федерации следует что использованием товарного знака признается его использование правообладателем или лицом, которому такое право предоставлено на основании лицензионного договора в соответствии со статьей 1489 настоящего Кодекса, а также использование товарного знака с изменением его отдельных элементов, не влияющим на его различительную способность и не ограничивающим охрану, предоставленную товарному знаку.

Заказчиком были предоставлены Комиссии письма (имеются в материалах дела) производителя эндопротезов *Beznoska S.r.o.*, Чешская Республика в которых данный производитель подтверждает, что название "BEZNOSKA" является зарегистрированным торговым знаком (частью зарегистрированного торгового знака).

Также в ходе заседания, Комиссия выяснила, что Заявитель не обращался с запросом о разъяснении положений документации об Аукционе касающимся того, является ли "BEZNOSKA" товарным знаком или это наименование производителя.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу об отсутствии в действиях Заказчика, Уполномоченного органа нарушений частей 3, 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, выразившихся в указании в документации об Аукционе названия производителя товара, являющегося предметом Аукциона "BEZNOSKA", поскольку производителем Заказчику дано подтверждение, что данное название является зарегистрированным торговым знаком (частью зарегистрированного торгового знака).

Кроме того, изучив документацию об Аукционе, Комиссия пришла к выводу, что доводы изложенные в жалобе относительно ограничения количества участников размещения заказа, в связи с указанием в техническом задании документации об Аукционе рецептурной формулы костного цемента соответствующей исключительно одному производителю Французской компании Синимед «Synimed» цемент «Синицем 1» несостоятельны, в связи с тем, что в техническом задании по данному Аукциону отсутствуют какие-либо указания на рецептурную формулу костного цемента.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1, 2.1, 5 статьи 57, и на основании части 5 статьи 17, части 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Комиссия **решила:**

Жалобу ООО «Меркава» на действия заказчика — Бюджетного учреждения здравоохранения Воронежской области «Бобровская центральная районная больница» и уполномоченного органа - Управления государственного заказа и организации торгов Воронежской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить гражданско-правовые договоры на поставку эндопротезов (245 лот 2) (номер извещения 0131200001013000607) признать необоснованной.

Резолютивная часть решения объявлена 04.04.2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 09.04.2013 года.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены комиссии