

РЕШЕНИЕ
по делу № 101-К/11
о нарушении законодательства о размещении заказов

«14» ноября 2011 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Алтайского республиканского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия), в присутствии представителя заказчика МУКС МО «Усть-Коксинский район», рассмотрела жалобу ООО «Канстрой» на действия аукционной комиссии Администрации

МО «Усть-Коксинский район» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту МОУ «Детский сад Тополек», расположенному по адресу: Усть-Коксинский район, с. Усть-Кокса, ул. Ключевая 8.

От заявителя 11.11.2011г. (вх. № 2974) поступило ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителей ООО «Канстрой».

УСТАНОВИЛА:

В Алтайское республиканское УФАС России 07.11.2011г. вх. № 2927 на рассмотрение поступила жалоба от ООО «Канстрой» (649450, с. Усть-Кан, пер. Алтайский. 8) на действия аукционной комиссии Администрации МО «Усть-Коксинский район» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту МОУ «Детский сад Тополек», расположенному по адресу: Усть-Коксинский район, с. Усть-Кокса, ул. Ключевая 8.

Заказчик – МУКС МО «Усть-Коксинский район» 28.09.2011г. на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов <http://zakupki.gov.ru>. опубликовал извещение о проведении аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту МОУ «Детский сад Тополек», расположенному по адресу: Усть-Коксинский район, с. Усть-Кокса, ул. Ключевая 8 (№0377300010111000020).

Открытый аукцион в электронной форме проводился на электронной площадке в сети Интернет по адресу: <http://www.sberbank-ast.ru>.

Изучив извещение и документацию об аукционе ООО «Канстрой» направило заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме.

28.10.2011г. проходила процедура рассмотрения первых частей заявок. По результатам данной процедуры ООО «Канстрой» было отказано в допуске к участию в аукционе по следующим основаниям: не представление сведений, предусмотренных ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов. Представленная участником 1-я часть заявки, в отношении товара «Металлический профиль направляющий» не содержит указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в настоящей документации об аукционе указания на товарный знак используемого товара.

Заявитель считает, что аукционная комиссия Администрации МО «Усть-Коксинский район» неправоммерно отклонила 1-ую часть заявки ООО «Канстрой», т.к. заявка на участие в аукционе подготовлена в полном соответствии с требованиями документации об аукционе, а именно были указаны все материалы которые будут использоваться при выполнении работ.

Заявитель указывает на то, что в заявке указаны все существующие товарные знаки на материалы, а так же, как вытекает из п. 1 Извещения № 2 о внесении изменений в документацию об аукционе от 06.10.2011г., в отношении товара (материала) «Металлический профиль направляющий» - товарный знак не установлен.

Заявитель ООО «Канстрой» считает, что своими действиями Заказчик и аукционная комиссия нарушили положения действующего законодательства РФ в сфере размещения заказов, тем самым нарушив право Заявителя на заключение контракта.

Заказчик не согласился с доводами, изложенными в жалобе и 10.11.2011г. представил возражение на жалобу ООО «Канстрой».

В соответствии с требованиями ч. 3 ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов и п. 20 раздела 2 «Информационная карта открытого аукциона в электронной форме» документации об открытом аукционе в электронной форме: «Первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения:

а) согласие участника размещения заказа на выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных настоящей документацией об аукционе, в том числе означающее согласие на использование товара, указание на товарный знак которого содержится в настоящей документации об аукционе, или согласие, предусмотренное подпунктом 1 настоящего пункта, указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для использования товара

и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, с учетом положений п. 1.6. раздела 1 настоящей документации об аукционе, установленной документацией об аукционе, если участник размещения заказа предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в настоящей документации об аукционе, заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме, должна содержать указание на товарный знак:

б) согласие участника размещения заказа на выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных настоящей документацией об аукционе, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным настоящей документацией об аукционе, с учетом положений п. 1.6. раздела 1 настоящей документации об аукционе и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в настоящей документации об аукционе указания на товарный знак используемого товара.

На основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, аукционная комиссия, проверив первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме в отношении товаров, работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ, в соответствии с ч. 3 ст. 41.9 Закона о размещении заказов, решила допустить к участию в открытом аукционе в электронной форме и признать участниками аукциона в электронной форме участников размещения заказа, подавших заявки на участие в аукционе под порядковыми номерами: 1565658, 1589630.

Согласно протоколу №1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме №18 от 28.10.2011 года, ООО «Канстрой» было отказано в допуске к участию в аукционе в электронной форме по следующим основаниям:

На основании п. 1.9 «Порядок рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме» документации об аукционе в электронной форме и п. 1, 2 ч. 4 ст. 41.9 Закона. 1. Непредставление сведений, предусмотренных частью 4 ст. 41.8 Закона.

1.1 Представленная участником размещения заказа 1-я часть заявки, в отношении товара «Металлический профиль направляющий»:

1.1.1. не содержит указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в настоящей документации об аукционе указания на товарный знак используемого товара.

1.2. Представленная участником размещения заказа 1-я часть заявки, в отношении товара «Дверной профиль входной с двухкамерным стеклопакетом»

1.2.1. не содержит указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в настоящей документации об аукционе указания на товарный знак используемого товара.

Согласно ч. 1 ст. 1477 ГК РФ, товарный знак - обозначение (словесное, изобразительное и т.д.), служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

В соответствии со ст. 1480 — 1482 ГК РФ товарный знак может быть зарегистрирован федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, по результатам чего выдается свидетельство на товарный знак, которое удостоверяет лишь приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Товарный знак, не прошедший регистрацию в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности, также является обозначением, служащим для индивидуализации товара юридического лица, только в данном случае указанное юридическое лицо не имеет исключительное право на него. Поэтому ссылка ООО «Канстрой» в своей жалобе на то, что товарный знак не прошедший государственную регистрацию в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности не является по общему правилу гражданско - правовым объектом и в заявке оно указало все существующие товарные знаки на материалы, которые будут использоваться при выполнении работ, является необоснованной.

Таким образом, Заказчик считает, что ООО «Канстрой» правомерно не допущено аукционной комиссией Администрации МО «Усть-Коксинский район» к участию в открытом аукционе в электронной форме по основаниям, указанным в Протоколе № 1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме № 18 от 28 октября 2011 года.

Комиссия в сфере размещения заказов УФАС по РА, рассмотрев материалы дела, ознакомившись с доводами, изложенными в жалобе, заслушав объяснения представителя стороны, полагает, что доводы жалобы являются частично обоснованными по следующим основаниям:

Согласно Извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0377300010111000020 «Капитальный ремонт МОУ «Детский сад Тополек», расположенному по адресу: Усть-Коксинский район, с. Усть-Кокса, ул. Ключевая 8», размещенному заказчиком – муниципальным учреждением капитального строительства МО «Усть-Коксинский район» на официальном сайте РФ 29.09.2011г.:

- адрес электронной площадки- www.sberbank-ast.ru;
- начальная (максимальная) цена контракта – 4 895 242 рубля;
- дата и время окончания срока подачи заявок - 27 октября 2011 года 09-00 часов (время местное);
- дата проведения открытого аукциона – 31 октября 2011г.;
- обеспечение заявки - 244 762,10 рублей;

Согласно п.3 ч.4 ст. 41.8 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Заказчиком в Извещении № 2 о внесении изменений в документацию об аукционе от 06.10.2011г. установлены требования к первой части заявки на участие в аукционе:

а) согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, в том числе означающее согласие на использование товара, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе, или согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для использования товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник размещения заказа предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации об открытом аукционе в электронной форме, при условии содержания в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак;

б) согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на 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.

Так же, извещением о внесении изменений в документацию об аукционе от 06.10.2011г. установлен пункт 3 раздел 4 «Техническое задание», где указаны технические характеристики товара (материалов) используемых при выполнении работ, их минимальное и максимальное значение в отношении:

- Металлический профиль направляющий;
- Мембрана гидроизоляционная ветрозащитная Tyverk Housewrap, или эквивалент;
- Плита из минеральной ваты ISOVER ВентФасад Оптима, или эквивалент;
- Дверной профиль входной с двухкамерным стеклопакетом;
- Оконный профиль VEKA SOFTLINE, или эквивалент;

В соответствии с ч. 1 ст. 41.9 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащие предусмотренные [частью 4 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона сведения, на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме в отношении товаров, работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок № 1 от 28.10.2011г. на участие в открытом аукционе в электронной форме «Капитальный ремонт МОУ «Детский сад Тополек», расположенному по адресу: Усть-Коксинский район, с. Усть-Кокса, ул. Ключевая 8» было подано 9 заявок, из них 7 заявок, в том числе Заявитель – ООО «Канстрой», не допущены к участию в аукционе по причине: непредставления сведений предусмотренных частью 4 статьи 41.8 ФЗ о размещении заказов, а именно представленная участником 1-я часть заявки, в отношении товара:

1.1 «Металлический профиль направляющий» не содержит указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в настоящей документации об аукционе указания на товарный знак используемого товара.

1.2 «Дверной профиль входной с двухкамерным стеклопакетом» не содержит указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в настоящей документации об аукционе указания на товарный знак используемого

товара.

Однако Комиссией УФАС по РА установлено, что на территории Российской Федерации существует множество хозяйствующих субъектов (ООО «ПКП Европрофиль» г. Москва, ул. Люблинская, д. 151, офис 417, 419, www.evroprofile.ru; Группа заводов «Металлкомплект» г. Ижевск, ул. Телегина, 39, www.metallkomplekt.com; ООО «Нординкрафт-Сенсор» г. Череповец, ул. Боршодская, 54, www.nkprofil.com) осуществляющих производство металлического профиля направляющего, при этом не зарегистрировавшие в установленном законом порядке товарный знак на свою продукцию.

Таким образом, не все производимые и продаваемые на территории Российской Федерации металлические профили направляющие имеют зарегистрированные товарные знаки.

Кроме того, в соответствии с пп. б) п. 3 ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов указание на товарный знак (его словесное обозначение) делается при его наличии. Следовательно, отклонение от участия в аукционе ООО «Канстрой» по причине не указания товарного знака металлического профиля направляющего будет являться нарушением ч. 3, 5 ст. 41.9 Закона о размещении заказов.

При анализе первых частей заявок всех участников аукциона Комиссией УФАС по РА установлено, что заявки участников, которым было отказано в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме, в том числе ООО «Канстрой», по причине не указания товарного знака на «Металлический профиль направляющий» отклонены неправомерно, т.к. товарный знак на данный товар (материал) отсутствует.

Однако, по причине указанной в Протоколе рассмотрения заявок от 28.10.2011г. - не указание участником в первой части заявки товарного знака на «Дверной профиль входной с двухкамерным стеклопакетом» ООО «Канстрой» членами аукционной комиссии Администрации МО «Усть-Коксинский район» отклонен правомерно.

Таким образом, доводы жалобы о неправомерном отклонении членами аукционной комиссии Администрации МО «Усть-Коксинский район» от участия в аукционе в электронной форме первой части заявки ООО «Канстрой» являются частично обоснованными.

Комиссия, оценив изложенные представителем Заявителя и Заказчиком обстоятельства, изучив представленные документы, руководствуясь частями 1,2,4 статьи 57 и частью 6 статьи 60 Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.05г. «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Канстрой» на действия аукционной комиссии Администрации МО «Усть-Коксинский район» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту МОУ «Детский сад Тополек», расположенному по адресу: Усть-Коксинский район, с. Усть-Кокса, ул. Ключевая 8, частично обоснованной.

2. Признать аукционную комиссию Администрации МО «Усть-Коксинский район» нарушившей ч. 3, ч. 5 ст. 41.9 ФЗ № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», в части необоснованного отклонения от участия в аукционе ООО «Канстрой» по одной из причин, указанной в протоколе рассмотрения первых частей заявок № 1 от 28.10.2011г.

3. Выдать аукционной комиссии Администрации МО «Усть-Коксинский район» предписание о недопущении подобных нарушений законодательства о размещении заказов при последующем размещении заказов.

ПРЕДПИСАНИЕ о прекращении нарушений законодательства о размещении заказов

«14» ноября 2011 года

г.Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) на основании решения № 101-К/11, принятого Комиссией по итогам рассмотрения жалобы ООО «Канстрой» на действия аукционной комиссии Администрации МО «Усть-Коксинский район» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту МОУ «Детский сад Тополек», расположенному по адресу: Усть-Коксинский район, с. Усть-Кокса, ул. Ключевая 8, и руководствуясь частью 10 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 Федерального закона № 94 –ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» **предписывает:**

1 Аукционной комиссии Администрации МО «Усть-Коксинский район» прекратить нарушения

частей 3, 5 статьи 41.9 Федерального закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», путем недопущения впредь подобных нарушений.

2. Представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай до **30.11.2011г.** ответ о принятии к сведению настоящего предписания.

В случае неисполнения настоящего предписания, Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай на основании части 15 статьи 17 Федерального закона № 94-ФЗ, вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством РФ, а также обратиться в Арбитражный суд с требованием о понуждении совершить действия, соответствующие законодательству Российской Федерации.