

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 2034/2018 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

05 декабря 2018 года

г.

Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙСЕРВИС» (далее – Заявитель) на действия ГКУ «Санаторий «Победа» ФТС России» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона: «Приобретение ограждения в филиал "Ясная поляна"» (извещение № 0318100058618000330) в части нарушения 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),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует необоснованный, по его мнению, отказ в допуске на участие в электронном аукционе № 0318100058618000330. Первая часть заявки соответствует требованиям документации и Закона о контрактной системе. Кроме того, часть документации об аукционе размещено в формате pdf и не позволяет произвести поиск и копирование фрагментов теста.

Представителем Заказчика представлена документация об электронном аукционе, протоколы, составленные в ходе проведения закупки, заявки участников закупки.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчиком – ГКУ «Санаторий «Победа» ФТС России» проводился электронный аукцион: «Приобретение ограждения в филиал "Ясная поляна"»

(извещение № 0318100058618000330).

Начальная (максимальная) цена контракта – **13000000,00** рублей.

Пунктом 2) части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Согласно ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

На основании ч. 1 ст. 67 Закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Согласно протоколу № 0318100058618000330 рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 15.11.2018 г. ООО «СТРОЙСЕРВИС» (заявка № 182) отказано в допуске на участие в электронном аукционе по основаниям, предусмотренным пунктом 2 части 4 статьи 67 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в связи с несоответствием первой части заявки требованиями документации аукциона в электронной форме. Заказчиком в позиции «Забор секционный первого типа» установлено требование: *«≤2600 размер секции, длина, мм; ≥252 количество секций, шт; ≥630 общая длина секций, м»*. Участником указано: *«2600 размер секции, длина, мм; 252 количество секций, шт; 630 общая длина секций, м»*. Исходя из представленных сведений заявки, общая длина секций не соответствует представленным сведениям о размерах секции и их количестве. $2,6 \cdot 252 = 655,2$ м, при этом указано, что общая длина секций составляет 630 м. Таким образом, разница составляет 25,2 м. Идентичное нарушение установлено по второй позиции. Также участником указано: *«Секция располагается между столбами-разграничителями, в устройстве которой будет восемь горизонтальных труб, расположенных с двух сторон секции, образующих 4 направляющих, и **17 вертикальных труб, с шагом 130 мм...** На каждой вертикальной трубе секции располагается декоративный элемент «пика»*. Далее указано: *«Количество пик в секции, шт 20»*. Исходя из сведений заявки установлено, что количество пик в секции не соответствует количеству вертикальных труб, при указанных сведениях, что каждой трубе есть пика. Также участником указано: *«Ацетон соответствует ГОСТ»*. В соответствии с ГОСТ 2768-84, регламентирующий ацетон, п. 5.5.2: *«На бутылки и флаконы, а также транспортную тару с ацетоном, предназначенным для розничной торговли, наносят маркировку, содержащую следующие обозначения: наименование предприятия-изготовителя и его товарный знак; наименование продукта Ацетон»*. При этом, товарный знак в заявке участника отсутствует. Непредоставление товарного знака, при наличии (в данном случае наличие установлено ГОСТ), нарушает положения Закона о контрактной системе.

Исходя из положений ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, товарный знак указывается участником электронном аукционе при наличии, Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки использовать товар, имеющий товарный знак.

Заказчиком пояснено, что согласно ГОСТ 2768-84 на каждом изделии должен

быть нанесен товарный знак предприятия-изготовителя.

При рассмотрении Комиссией было установлено следующее.

Положения ГОСТ, на который ссылается Заказчик были утверждены в период в 1984г.

Законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону (ч. 1 ст. 2 Закона о контрактной системе).

Согласно п. 1 ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации товарный знак- это один из видов результата интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью).

Таким образом, исходя из положений ст. 66 Закона о контрактной системе участнику закупки необходимо указывать товарный знак поставляемого товара или товарный знак, используемого при оказании услуг (выполнении работ) товара при его наличии (аналогичная позиция содержится в определении Верховного Суда РФ от 05.09.2016 года №308-КГ16-11043).

При этом, согласно ст. 2 Закона о контрактной системе, определение товарного знака, требования к которому устанавливаются в том числе Законом о контрактной системе, должно соответствовать определению нормативно закрепленному гражданским законодательством Российской Федерации.

В свою очередь ч. 1 ст. 4 Гражданского кодекса Российской Федерации *акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом.*

Часть четвертая Гражданского кодекса, направленная на регулирование отношений в сфере интеллектуальной деятельности, утверждена 18 декабря 2006 года.

Гражданский кодекс Российской Федерации и иные сопутствующие ему

нормативно-правовые акты, не содержат информации о применении положений действующего гражданского законодательства в отношении ГОСТ 2768-84.

Таким образом, отказ в допуске в связи с неуказанием товарного знака противоречит нормам действующего законодательства.

В приложении 1 к Техническому заданию «Сведения о качестве, технических характеристиках товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере и иные сведения о товаре, представление которых предусмотрено документацией (показатели, в соответствии с которыми будет устанавливаться эквивалентность/соответствие» аукционной документации установлены следующие требования по позиции «Забор секционный первого типа:

- количество секций ≥ 252 шт;
- размер секции, длина ≤ 2600 мм;
- общая длина секций ≥ 630 м;
- количество пик в секции ≤ 20 шт;

- секция должна располагаться между столбами-разграничителями, в устройстве которой будет восемь горизонтальных труб, расположенных с двух сторон секции, образующих 4 направляющих, и не менее 17 вертикальных труб, с шагом не более 130 мм. На каждой вертикальной трубе секции должна располагаться декоративный элемент «пика».

В заявке ООО «СТРОЙСЕРВИС» предложены следующие характеристики по позиции «Забор секционный первого типа:

- количество секций 252 шт;
- размер секции, длина 2600 мм;
- общая длина секций 630 м;
- количество пик в секции 20 шт;

- секция должна располагаться между столбами-разграничителями, в устройстве которой будет восемь горизонтальных труб, расположенных с двух сторон секции, образующих 4 направляющих, и не менее 17 вертикальных труб, с шагом не более 130 мм. На каждой вертикальной трубе секции располагается декоративный элемент «пика».

Исходя из заявки участника закупки, общая длина секций не соответствует представленным сведениям о размерах секции и их количестве, так как $2,6 \times 252 = 655,2$ м. Количество пик в секции не соответствует количеству вертикальных труб, при указанных сведениях, что каждой трубе

есть пика.

Таким образом, предложение участника закупки не соответствуют требованиям аукционной документации.

Частью 3 статьи 67 Закона о контрактной системе обусловлено, что по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, содержащих информацию, предусмотренную [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, аукционная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены [частью 4](#) настоящей статьи.

Согласно ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

- 1) непредоставления информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;
- 2) несоответствия информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

Частью 5 статьи 67 Закона о контрактной системе обусловлено, что отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным [частью 4](#) настоящей статьи, не допускается.

Таким образом, предложение участника закупки не соответствует требованиям, установленным аукционной документацией в отношении товаров (материалов), используемых при выполнении работ, в связи с чем, отклонение заявки ООО «СТРОЙСЕРВИС» по основаниям несоответствия заявки участника закупки по позиции: забор секционный первого типа, указанным в протоколе № 0318100058618000330 рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 15.11.2018 г. не противоречит требованиям аукционной документации и Закона о контрактной системе.

На основании ч. 3 ст. 7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Согласно ч. 1 ст. 65 Закона о контрактной системе в случае проведения электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе документацию о таком аукционе в сроки, указанные в [частях 2 и 3 статьи 63](#) настоящего Федерального закона, одновременно с размещением извещения о проведении такого аукциона.

Согласно ч. 4 ст. 4 Закона о контрактной системе информация, содержащаяся в единой информационной системе, является общедоступной и предоставляется безвозмездно. Сведения, составляющие государственную тайну, в единой информационной системе не размещаются.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.12.2015 № 1414 «О порядке функционирования единой информационной системы в сфере закупок» утверждены Правила функционирования единой информационной системы в сфере закупок (далее – Правила № 1414), которые устанавливают порядок функционирования единой информационной системы в сфере закупок (далее - единая информационная система), включая требования к технологическим и лингвистическим средствам единой информационной системы, в том числе требования к обеспечению автоматизации процессов сбора, обработки информации в единой информационной системе, и порядок информационного взаимодействия единой информационной системы с иными информационными системами.

Подпунктами «а», «л», «м» пункта 14 Правил № 1414 определено, что технологические (технические и программные) средства официального сайта должны обеспечивать круглосуточную непрерывную, за исключением перерывов на регламентные и технологические работы, доступность информации и документов, размещенных на официальном сайте, для получения, ознакомления и использования пользователями официального сайта, а также для автоматической обработки иными информационными системами в соответствии с требованиями по обеспечению устойчивости функционирования информационных систем общего пользования, предусмотренными постановлением Правительства Российской Федерации от 18.05.2009 № 424 «Об особенностях подключения федеральных государственных информационных систем к информационно-телекоммуникационным сетям»; возможность поиска пользователями официального сайта текстовой информации и документов, размещенных на официальном сайте, по их реквизитам, наименованию, по фрагментам текста, за исключением возможности поиска текстовой информации в документах, сформированных в виде электронного образа документа, а также возможность получения запрашиваемых информации и документов; возможность поиска и получения информации и документов, размещенных на официальном сайте, средствами автоматизированного сбора данных в сети «Интернет», в том числе поисковыми системами.

Таким образом, из вышеуказанных положений Закона о контрактной системе и Правил следует, что заказчик, уполномоченный орган обязаны разместить информацию о закупке на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» без каких-либо ограничений, связанных с ее ознакомлением.

Пунктом 17 Правил № 1414 предусмотрено, что при размещении электронных документов в единой информационной системе или обмене электронными

документами в процессе взаимодействия единой информационной системы с иными информационными системами применяются единые форматы электронных документов. Указанные форматы электронных документов устанавливаются Министерством финансов Российской Федерации.

Приказом Федерального казначейства от 30.12.2015 №26н утвержден порядок пользования Единой информационной системой в сфере закупок (далее – Порядок № 26н), устанавливающий правила пользования единой информационной системой участниками контрактной системы в сфере закупок, а также иными лицами, использующими единую информационную систему для реализации своих функций и полномочий, предусмотренных Законом о контрактной системе, а также физическими и юридическими лицами, в том числе участниками обязательного общественного обсуждения закупок товаров, работ, услуг, использующими информационный ресурс официального сайта единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Согласно требованиям п. 1.2 Порядка в единой информационной системе размещаются файлы следующих форматов: bmp, jpg, jpeg, gif, tif, tiff, docx, doc, rtf, txt, pdf, xls, xlsx, rar, zip. Размер каждого размещенного в единой информационной системе файла не должен превышать 50 МБ.

В силу п. 4.2 Порядка пользователям официального сайта единой информационной системы доступны следующие функции:

поиск и получение информации, сведений и документов, размещенных на официальном сайте единой информационной системы;

просмотр информации, сведений и документов, размещенных на официальном сайте единой информационной системы.

Приложение №1 к Техническому заданию аукционной документации, в котором установлены требования к функциональным, техническим, качественным характеристикам товара, размещен в единой информационной системе в сфере закупок в формате pdf, что не противоречит требованиям действующего законодательства о контрактной системе в сфере закупок, не имеет ограничений на использование и не приводит к ограничению числа участников закупки.

Данный вывод согласуется с позицией Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в Определении от 23.06.2017 № 310-КГ17-7071.

Таким образом, доводы жалобы о неправомерном размещении части аукционной документации в формате pdf, необоснованы.

Кроме того, на основании ч. 4 ст. 105 Закона о контрактной системе жалоба на положения документации о таком аукционе может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в таком

аукционе.

Дата и время окончания подачи заявок на участие в электронном аукционе № 0318100058618000330 - 16.10.2018 08:00. Жалоба ООО «СТРОЙСЕРВИС» поступила в Краснодарское УФАС России 29.11.2018, т.е. с нарушением сроков, установленных Законом о контрактной системе.

Также ООО «СТРОЙСЕРВИС» подана заявка на участие в электронном аукционе, что выражает согласие участника закупки с положениями аукционной документации.

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст. 105 и на основании ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙСЕРВИС» необоснованной.
2. Отменить приостановление определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0318100058618000330).

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.