

РЕШЕНИЕ

по делу № ВП-236/2018 о нарушении

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

26 ноября 2018 года

г.

Краснодар

На основании части 3, пункта 2) части 15 статьи 99 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), 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 «Витаминка» (далее – Заявитель) на действия ФГБУ «128 военная поликлиника» МО РФ (далее – Заказчик) при проведении закрытого аукциона с учетом положений ст. 111 Закона № 44-ФЗ: «Выполнение работ по текущему ремонту помещений (Здание №3-хирургический корпус (регистратура))» (извещение № 0318100074218000029) 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.

ООО «Витаминка» в порядке ч. 15 ст. 105 Закона о контрактной системе направило в Краснодарское УФАС России отзыв жалобы.

Вместе с тем, в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссией проводится внеплановая проверка по существу доводов поданной жалобы.

Заявитель обжалует отказ в допуске к участию в электронном аукционе.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласен. Считают, что заявка отклонена правомерно.

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

ФГБУ «128 военная поликлиника» МО РФ проводился закрытый аукцион с учетом положений ст. 111 Закона № 44-ФЗ: «Выполнение работ по текущему ремонту помещений (Здание №3-хирургический корпус (регистратура))» (извещение № 0318100074218000029). Начальная (максимальная) цена контракта – **1 508 255 ,00** рублей.

Согласно протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 19.11.18 г. Заказчиком было принято решение отказать участнику закупки с номером 76591 (ООО «Витаминка») по следующим основаниям: в соответствии с п. 1) ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе за непредоставление информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе: по позиции 10 «Кран шаровый», Заказчику требуется кран шаровый, соответствующий ГОСТ 10944-97. В соответствии с п. 5.5.1 ГОСТ 10944-97 краны подлежат маркировке: на корпусе кранов - направление потока (при отсутствии универсальности крана), условный проход, рабочее давление и товарный знак изготовителя; на рукоятке кранов - указатели направления потребительского регулирования. Участник в своей заявке указывает на соответствие предлагаемого к использованию при проведении работ крана шарового требованиям ГОСТ 10944-97. При этом указание на товарный знак крана шарового в первой части заявки отсутствует. Таким образом, Участник не предоставил информацию о товарном знаке товара, что не соответствует потребности заказчика и требованиям аукционной документации. Данное решение принято комиссией по рассмотрению заявок Заказчика с учетом сложившейся правоприменительной практики, а именно с учетом постановления Тринадцатого арбитражного апелляционного суда

(13 ААС) от 2 мая 2017 года по делу №А56-41486/2016. Поскольку в рассматриваемом случае Участником предложен товар без указания сведений о товарном знаке, наличие которого регламентировано ГОСТ 10944-97, аукционная комиссия приняла решение отказать в допуске заявки Участнику к участию в аукционе.».

Согласно п. 1), 2) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию:

1) наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта;

2) 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.

В соответствии с 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.

В соответствии с 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.

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.

Представители Заказчика пояснил, что согласно п. 5.5.1 ГОСТ 10944-97 5.5.1 Краны подлежат маркировке: на корпусе кранов - направление потока (при отсутствии универсальности крана), условный проход, рабочее давление и товарный знак изготовителя; на рукоятке кранов - указатели направления потребительского регулирования.

При рассмотрении Комиссий было установлено следующее.

Положения ГОСТ, на которые ссылается Заказчик были утверждены в 2001 году.

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 10944-97.

Таким образом, отказ в допуске в связи с неуказанием товарного знака по позиции «Кран шаровый» противоречит нормам действующего законодательства.

Действия Заказчика содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного КоАП РФ.

Комиссия, руководствуясь ч.1, ч.4 ст.105 и на основании ч.15 ст.99, 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 «Витаминка» обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика- ФГБУ «128 военная поликлиника» МО РФ (аукционной комиссии) нарушение ч.1, ч.4 ст.67 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику- ФГБУ «128 военная поликлиника» МО РФ (аукционной комиссии) выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы для решения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу .

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

ПРЕДПИСАНИЕ №43

по делу №ВП-236/2018 о нарушении

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

26 ноября 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

рассмотрев жалобу ООО «Витаминка» (далее – Заявитель) на действия ФГБУ «128 военная поликлиника» МО РФ (далее – Заказчик) при проведении закрытого аукциона с учетом положений ст. 111 Закона № 44-ФЗ: «Выполнение работ по текущему ремонту помещений (Здание №3-хирургический корпус (регистратура))» (извещение № 0318100074218000029) 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), на основании своего решения от 26.11.2018г. по делу №ВП-236/2018, руководствуясь ч.15, ч.22, ч.23 ст.99, ч.8 ст.106 Закона о контрактной системе предписывает:

1. ФГБУ «128 военная поликлиника» МО РФ (аукционной комиссии) устранить нарушение ч.4, 5 ст.67 Закона о контрактной путем отмены протокола подведения итогов электронного аукциона, протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе (далее Протоколы) и назначить новую дату рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе, дату проведения Аукциона, а также разместить в Единой информационной системе информацию об отмене Протоколов. При этом дата рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе должна быть назначена не ранее чем через 6 рабочих дней со дня отмены Протоколов.

2. Оператору электронной площадки не позднее 1 рабочего дня со дня исполнения пункта 1 настоящего предписания:

- назначить время проведения Аукциона и разместить информацию о времени проведения Аукциона;

- отменить протокол подведения итогов электронного аукциона;

- уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в Аукционе, об отмене Протоколов, о новой дате рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе, дате и времени проведения Аукциона, а также о необходимости наличия на счетах для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме, открытым участникам закупки, денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в Аукционе, о блокировании операций в отношении указанных средств, в случае если в их отношении блокирование прекращено.

3. Оператору электронной площадки осуществить блокирование операций по счетам для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах в электронной форме, открытым участникам закупки, в отношении денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в Аукционе через 4 рабочих дня со дня направления Оператором электронной площадки уведомления, указанного в пункте 2 настоящего предписания.

4. Аукционной комиссии ФГБУ «128 военная поликлиника» МО РФ рассмотреть первые части заявок, поданные участниками закупки до окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе и в отношении которых участниками закупки внесено обеспечение, в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения от 26.11.2018г. по делу №ВП-236/2018.

5. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения пункта 4 настоящего предписания.

6. Заказчику, Оператору электронной площадки осуществить дальнейшее проведение процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения от 26.11.2018г. по делу №ВП-236/2018.

7. Предписание должно быть исполнено в течение 7 рабочих дней с

момента его получения.

8. В срок до 20.12.2018 года сообщить об исполнении предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

В случае неисполнения данного предписания, Краснодарское УФАС России на основании ч.25 ст.99 Закона о контрактной системе вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.