

РЕШЕНИЕ № 409

17 августа 2015 года

г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...>;

члены Комиссии: <...>, <...>,

при участии представителя Общества с ограниченной ответственностью «РусьСтрой» (далее – Общество, Заявитель) – <...>; представителя администрации муниципального образования города Братска (далее – Уполномоченный орган) – <...>;

в отсутствие надлежащим образом уведомленных представителей комитета жилищно-коммунального хозяйства администрации города Братска (далее – Заказчик), членов комиссии по осуществлению закупок комитета жилищно-коммунального хозяйства администрации города Братска, муниципальных учреждений, подведомственных комитету жилищно-коммунального хозяйства (далее – Аукционная комиссия);

в присутствии <...>, <...>;

рассмотрев жалобу Заявителя на действия членов Аукционной комиссии при проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги общего пользования местного значения «От КОС до дачного массива «Очистные», извещение № 0134300025815000656 (далее – электронный аукцион), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Федеральный закон № 44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России 10 августа 2015 года поступила жалоба Заявителя на действия членов Аукционной комиссии при проведении электронного аукциона.

По мнению Заявителя, Аукционная комиссия неправомерно отказала ему в допуске к участию в электронном аукционе по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе в связи с тем, что Заявителем не указаны товарные знаки, фирменные наименования, а также в связи с тем, что Заявителем указаны не соответствующие требованиям документации об электронном аукционе значения отклонения изменения температуры размягчения после прогрева по позиции «Битум».

Заявитель считает, что его заявка на участие в электронном аукционе полностью соответствует требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

Уполномоченным органом представлены возражения на жалобу Заявителя. Согласно указанным возражениям, Уполномоченный орган считает доводы жалобы необоснованными.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что Уполномоченным органом 20 июля 2015 года на сайте www.rfs-tender.ru, Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru опубликованы извещение о проведении электронного аукциона № 0134300025815000656, а также Документация на проведение аукциона в электронной форме на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги общего пользования местного значения «От КОС до дачного массива «Очистные» (далее – Документация об электронном аукционе).

22 июля 2015 года на указанных сайтах опубликованы Изменения извещения о проведении электронного аукциона № ИИ1.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 11 206 160 руб. 86 коп.

07 августа 2015 года опубликован Протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме № 1-0134300025815000656.

Согласно данному Протоколу, Обществу отказано в участии в электронном аукционе по следующему основанию.

«В заявке участника по позиции «Битум» перечня материалов не указан товарный знак, представляющий собой обозначение товара для его индивидуализации, которое позволяет отличать товар одних производителей от других, и таким образом идентифицировать товар. В инструкции по заполнению заявки на участие (п. 10 Раздела 2 Информационной карты документации об аукционе) указано, что участник закупки указывает товарный знак (при наличии). Согласно ГОСТ 22245-90 «Битумы нефтяные дорожные вязкие. Технические условия» в разделе 4 «Маркировка, транспортирование и хранение» в п. 4.1 указано: «Маркировка, транспортирование и хранение битумов – по ГОСТ 1510». Согласно ГОСТ 1510-84 «Нефть и нефтепродукты. Маркировка, упаковка, транспортирование и хранение» в разделе 1 «Маркировка» должна содержать обязательные данные (по п. 1.2 ГОСТ 1510-84) в числе которых присутствует товарный знак предприятия-изготовителя. Следовательно, данный товар (битум) имеет товарный знак согласно действующему законодательству. При этом, участник закупки при заполнении заявки в позиции «Битум» Перечня материалов указал «Товарный знак отсутствует», что не соответствует требованиям ГОСТ 22245-90, ГОСТ 1510-84, п. 10 Раздела 2 Информационной карты документации об аукционе и пп. б п. 3 ч. 3 ст. 66 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ. Кроме того, в заявке участника по позициями материалов «Щебень из плотных горных пород для строительных работ», «Смесь асфальтобетонная мелкозернистая тип Б марка I»,

«Смесь асфальтобетонная крупнозернистая тип Б марка I», «Смесь щебеночно-песчаная» отсутствуют фирменные наименования (что не позволяет идентифицировать изготовителя) товаров, используемых при выполнении работ (вместе с тем согласно действующему законодательству ряд материалов обязательно должно иметь фирменное наименование. Так, этого требует п. 6.9 ГОСТ 9128-2013 «Смеси асфальтобетонные, полимерасфальтобетонные, асфальтобетон, полимерасфальтобетон для автомобильных дорог и аэродромов. Технические условия» - наименование предприятия-изготовителя; п. 5.13 ГОСТ 8267-93 «Щебень и гравий из плотных горных пород для строительных работ. Технические условия» - наименование предприятия-изготовителя; пункт 4.9 ГОСТ 25607-2009 «Смеси щебеночно-гравийно-песчаные для покрытий и оснований автомобильных дорог и аэродромов. Технические условия» - наименование предприятия изготовителя. Следовательно, согласно действующему законодательству у данных товаров должно быть фирменное наименование предприятия изготовителя, которое не указал участник в своей заявке.

А также, участник закупки не указал конкретные показатели товара, используемые при выполнении работ, а вместо этого указал по позиции материала «битум» термин «предельные отклонения изменения температуры размягчения после прогрева... Вместе с тем, термин «предельные отклонения» не является конкретным показателем товара и не позволяет заказчику четко определить содержание данной характеристики товара в предложении участника. Согласно толковому словарю термин «предельный» означает «крайний, максимальный».

Основание отклонения: п. 1, 2 ч. 4 ст. 67 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 г.».

Порядок рассмотрения и оценки первых частей заявок на участие в электронном аукционе урегулирован статьей 67 Федерального закона № 44-ФЗ.

Согласно части 4 указанной статьи 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.

Пунктом «б» части 3 статьи 66 предусмотрено, что при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар, заявка на участие в электронном аукционе должна содержать согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 10 Раздела 2 «Информационная карта аукциона» Документации об электронном аукционе.

Комиссия приходит к выводу о неправомерности решения Аукционной комиссии об отказе Обществу в допуске к участию в электронном аукционе в связи с отсутствием в его заявке указания на товарный знак битума.

Согласно приложению № 1 к документации об аукционе «Техническое задание на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги общего пользования местного значения «От КОС до дачного массива «Очистные» работы, а также показатели и качество товаров, используемых при выполнении работ, должны соответствовать в том числе ГОСТ 22245-90 «Битумы нефтяные дорожные вязкие. Технические условия» ГОСТ 1510-84 «Нефть и нефтепродукты. Маркировка, упаковка, транспортирование и хранение».

В силу пункта 4.1 стандарта «ГОСТ 22245-90. Государственный стандарт Союза ССР. Битумы нефтяные дорожные вязкие. Технические условия» маркировка, транспортировка и хранение битумов осуществляется в соответствии с ГОСТ 1510.

Пунктом 1.2 стандарта «ГОСТ 1510-84. Нефть и нефтепродукты. Маркировка, упаковка, транспортирование и хранение» предусмотрено, что на каждой единице транспортной тары с нефтепродуктом должна быть сделана с помощью трафарета или штампа не смываемая водой и нефтепродуктами надпись, содержащая в том числе товарный знак предприятия-изготовителя.

Комиссией установлено, что Обществом в своей заявке по позиции «Битум» указано «товарный знак отсутствует».

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона № 44-ФЗ законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается, в том числе, на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации.

В соответствии с подпунктом 14 пункта 1 статьи 1225 товарные знаки являются приравненными к результатам интеллектуальной деятельности средствами индивидуализации товаров.

Статьей 1226 указанного кодекса предусмотрено, что на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

Пункт 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривает, что 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 силу части 1 статьи 1229 названного кодекса, гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

Кроме этого, согласно пункту 2 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, путем размещения товарного знака способами, перечисленными в данной статье.

Исходя из вышеизложенного, использование товарного знака является правом лица, обладающего исключительным правом на такой товарный знак.

Таким образом, указание товарного знака при маркировке в соответствии с требованиями указанных стандартов возможно только в том случае, если товарный знак зарегистрирован в установленном законом порядке и используется правообладателем –

предприятием-изготовителем.

Доказательства наличия товарного знака на битум, который будет использован Обществом при выполнении работ, являющихся предметом электронного аукциона, а также доказательства использования такого товарного знака его правообладателем в ходе рассмотрения жалобы по существу не представлены и Комиссией самостоятельно не добыты.

Таким образом, Аукционная комиссия неправомерно отклонила заявку Общества в связи с указанием Обществом на отсутствие товарного знака по позиции «Битум».

Также Комиссия приходит к выводу о неправомерности отклонения Аукционной комиссией заявки Общества в связи с тем, что по позициям «Щебень из плотных горных пород для строительных работ», «Смесь асфальтобетонная мелкозернистая тип Б марка I», «Смесь асфальтобетонная крупнозернистая тип Б марка I», «Смесь щебеночно-песчаная, номер смеси С10» Обществом указано «фирменное наименование отсутствует».

Приложением № 1 к документации об аукционе «Техническое задание на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги общего пользования местного значения «От КОС до дачного массива «Очистные» предусмотрено, что работы, а также показатели и качество товаров, используемых при выполнении работ, должны соответствовать в том числе следующим стандартам: «ГОСТ 8267-93. Щебень и гравий из плотных горных пород для строительных работ. Технические условия», «ГОСТ 9128-2013. Смеси асфальтобетонные, полимерасфальтобетонные, асфальтобетон, полимерасфальтобетон для автомобильных дорог и аэродромов. Технические условия», «ГОСТ 25607-2009 Смеси щебеночно-гравийно-песчаные для покрытий и оснований автомобильных дорог и аэродромов. Технические условия».

Согласно пункту 5.13 ГОСТ 8267-93 результаты приемочного контроля и периодических испытаний щебня и гравия приводят в документе о качестве, в котором указывают среди прочего наименование предприятия-изготовителя.

Аналогичным образом при отгрузке потребителю каждой партии щебеночно-песчаной смеси, партии асфальтобетонной смеси в соответствии с пунктом 6.9 ГОСТ 9128-2013, пунктом 4.9 ГОСТ 25607-2009 в документах о качестве указывают также наименование предприятия-изготовителя.

Пунктом 1 статьи 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации закреплено положение о том, что юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

Следовательно, нормы о наличии фирменного наименования не относятся к индивидуальным предпринимателям, которые также могут являться изготовителями вышеуказанных товаров.

Доказательств, подтверждающих наличие фирменных наименований относительно щебня из плотных горных пород для строительных работ, смеси асфальтобетонной мелкозернистой типа Б марки I, смеси асфальтобетонной крупнозернистой типа Б марки I, смеси щебеночно-песчаной, номер смеси С10, предлагаемых в заявке Общества, на рассмотрение жалобы по существу не представлено и Комиссией самостоятельно не добыто.

Кроме этого, решение Аукционной комиссии об отказе Обществу в допуске к участию в электронном аукционе на основании отсутствия в его заявке конкретных показателей по позиции «Битум» также не соответствует требованиям Федерального закона № 44-ФЗ.

Так, в указанном выше Приложении № 1 к документации об аукционе в качестве одной из характеристик битума Заказчиком установлено следующее: «предельные отклонения изменения температуры размягчения после прогрева, °С: не более 5».

Обществом в своей заявке отражено следующее: «предельные отклонения изменения температуры размягчения после прогрева, °С: 2».

Таким образом, по мнению Комиссии, Заявителем указано конкретное значение показателя «предельные отклонения изменения температуры размягчения после прогрева, °С», соответствующее требованиям, установленным в Документации об электронном аукционе.

Часть 5 статьи 67 Федерального закона № 44-ФЗ устанавливает запрет на принятие решения об отказе в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 статьи 67 названного федерального закона.

Следовательно, Аукционной комиссией допущено нарушение части 5 статьи 67 Федерального закона № 44-ФЗ.

В то же время в ходе проведения внеплановой проверки Комиссией выявлено нарушение пункта 1 части 1 статьи 64, пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ документация об электронном аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ описание объекта закупки должно носить объективный характер.

Как указано выше, Заказчиком в Документации об электронном аукционе в качестве одной из характеристик битума установлена такая характеристика, как «предельные отклонения изменения температуры размягчения после прогрева, °С: не более 5».

В то же время, государственный стандарт «ГОСТ 22245-90. Государственный стандарт Союза ССР. Битумы нефтяные дорожные вязкие. Технические условия», которым закрепляются технические условия изготовления битумов нефтяных дорожных вязких и требование о соответствии используемого битума которому предъявляет Заказчик, в таблице 1 содержит иную характеристику таких битумов: «изменение температуры размягчения после прогрева, °С».

Таким образом, Заказчиком установлены требования к битуму в нарушение требований указанного стандарта.

На необъективный характер описания объекта закупки указывает также и то обстоятельство, что по результатам рассмотрения первых частей заявок из двенадцати участников электронного аукциона семерым было отказано в допуске к участию в электронном аукционе в том числе в связи с отсутствием указания, по мнению Аукционной комиссии, конкретных значений показателя битума «предельные отклонения изменения температуры размягчения после прогрева, °С: не более 5».

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 106 Федерального закона от «05» апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «РусьСтрой» обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим пункт 1 части 1 статьи 33, пункт 1 части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ.
3. Признать Аукционную комиссию нарушившей часть 5 статьи 67 Федерального закона № 44-ФЗ.
4. Выдать Заказчику предписание об устранении допущенных нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд путем аннулирования электронного аукциона.
5. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения настоящего решения, выданного предписания.
6. Направить копии решения и предписания сторонам по жалобе.
7. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц, допустивших установленные нарушения, к административной ответственности.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...>

Председатель комиссии

Члены комиссии

<...>

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 220

17 августа 2015 года

г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...>;

члены Комиссии: <...>, <...>;

при участии представителя Общества с ограниченной ответственностью «РусьСтрой» (далее – Общество, Заявитель) – <...>;
представителя администрации муниципального образования города Братска (далее – Уполномоченный орган) – <...>;

в отсутствие надлежащим образом уведомленных представителей комитета жилищно-коммунального хозяйства администрации города Братска (далее – Заказчик), членов комиссии по осуществлению закупок комитета жилищно-коммунального хозяйства администрации города Братска, муниципальных учреждений, подведомственных комитету жилищно-коммунального хозяйства (далее – Аукционная комиссия);

в присутствии <...>, <...>;

на основании решения Комиссии Иркутского УФАС России № 409 от 17 августа 2015 года, руководствуясь статьей 99 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон № 44-ФЗ),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику устранить допущенные нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд путем аннулирования электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги общего пользования местного значения «От КОС до дачного массива «Очистные», извещение № 0134300025815000656.
2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-Тендер» обеспечить возможность исполнения настоящего предписания.

3. В срок до «04» сентября 2015 года Заказчику представить в Иркутское УФАС России документы, подтверждающие исполнение данного предписания в письменном виде, а также по факсимильной связи 8(3952)24-32-26 и электронной почте to38@fas.gov.ru.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>