

Публикация документа не является официальной. Официально правовые акты публикуются в официальных печатных изданиях в соответствии с действующим законодательством.

Государственному заказчику –
Федеральному казенному учреждению
«Управление автомобильной
магистралей Москва - Санкт –
Петербург Федерального дорожного
агентства» и его аукционной комиссии

ул. Троицкая, д. 5,

Великий Новгород, 173007

Оператору электронной площадки –
АО «Электронные торговые системы»
(НЭП)

ул. Тестовская, д. 10,

г. Москва, 123112

факс: +7(495) 213-32-55

e-mail: auditors@etpz.ru

Участнику закупки

(подателю жалобы) –

ООО «Энерго Строительная Компания»

ул. Приютинская, д. 13, лит. А,

1 этаж, пом. 2, г. Всевожск,

Всеволожский р-н,
Ленинградская обл., 188641

В.О., 5-линия, д. 32, лит. А,
г. Санкт-Петербург, 199004

Победителю – АО «Ремдорстрой»

ул. Николая Островского, д.124/315,
г. Астрахань, 414000

Исх.№798/03 от 05.03.18

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной
системе

01 марта 2018 года
Новгород

Великий

Комиссия по контролю в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее – Комиссия) в составе:

Куриков И.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя - начальник отдела Управления;

Иванов А.Т. – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления;

Герасимова М.В. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления;

Михайлов С.О. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей:

- государственного заказчика – Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Москва – Санкт – Петербург Федерального дорожного агентства» – «....»;

- подателя жалобы – Общества с ограниченной ответственностью «ЭСКО» - «.....»);

- победителя аукциона (единственного участника) – Акционерного общества «Ремдорстрой» (414000, г. Астрахань, ул. Николая Островского, д. 124, оф. 315; далее – АО «Ремдорстрой») – «.....»,

рассмотрев жалобу участника закупки (определения поставщика) – Общества с ограниченной ответственностью «Энерго Строительная Компания» (188643, Ленинградская обл., Всевожский р-н, г. Всевожск, ул. Приютинская, д. 13, лит. А, 1 этаж, пом. 2; 199004, г. Санкт-Петербург, В.О., 5-линия, д. 32, лит. А; далее – ООО «ЭСКО») на действия аукционной комиссии государственного заказчика – Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Москва – Санкт – Петербург Федерального дорожного агентства» (173007, Великий Новгород, ул. Троицкая, д. 5; далее – ФКУ Упрдор «Россия») при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на ремонт автомобильной дороги М-10 «Россия» Москва – Тверь – Великий Новгород – Санкт-Петербург на участке км 458+000 – км 472+000, Новгородская область, извещение № 0336100012517000135 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 21.12.2017, и проведя внеплановую проверку осуществления данной закупки (определения поставщика),

УСТАНОВИЛА:

21.02.2018 в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника закупки – ООО «ЭСКО» на действия аукционной комиссии государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» при осуществлении им закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на ремонт автомобильной дороги М-10 «Россия» Москва – Тверь – Великий Новгород – Санкт-Петербург на участке км 458+000 – км 472+000, Новгородская область, извещение № 0336100012517000135 о проведении которого было размещено на официальном сайте 21.12.2017 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Федеральным законом 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), с соблюдением требований, предусмотренных статьей 105 Закона о контрактной системе.

Суть доводов Жалобы сводится к следующему.

1. ООО «ЭСКО» была подана заявка на участие в рассматриваемом электронном аукционе (порядковый номер заявки - 2). Согласно протоколу № 24 отстранения участника электронного аукциона от участия в электронном аукционе от 14.02.2018 (далее – Протокол отстранения) ООО «ЭСКО» было отстранено от участия в аукционе по следующему основанию:

«Участник электронного аукциона, с порядковым номером заявки 2, отстраняется от участия в электронном аукционе на основании ч. 6.1 ст. 66 Закона о контрактной системе вследствие установления недостоверной информации, содержащейся в документах, представленных участником электронного аукциона в соответствии с частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе.

- Участник электронного аукциона, с порядковым номером заявки 2 в Таблице, содержащейся в первой части заявки, для товара 15 «Битум нефтяной дорожный» указал в столбце 2 «Товарный знак (при наличии)» Таблицы: «Товарный знак «Роснефть».

Исходя из вновь открывшихся обстоятельств, а именно информации, представленной ПАО «НК Роснефть» исх. № 72-7236 от 09.02.2018 г., следует, что ПАО «НК Роснефть» не предоставляло права использования товарных знаков, зарегистрированных Компанией, со сторонними производителями, не входящими в группу лиц с ПАО «НК Роснефть» при этом на НПЗ Компании осуществляется производство битумных материалов по ГОСТ 22245-90 и ГОСТ 331332014.

Таким образом, информация, содержащаяся в первой части заявки с порядковым номером 2 о том, что товар 15 «Битум нефтяной дорожный» классов СГ и МГ, выпускаемый по ГОСТ 11955-82, имеет товарный знак «Роснефть» является недостоверной».

ООО «ЭСКО» не согласно с данным решением аукционной комиссии государственного заказчика - ФКУ Упрдор «Россия».

Заказчиком по товару «Битум нефтяной дорожный» было установлено требование о соответствии данного товара ГОСТу 11955-82 «Битумы нефтяные дорожные жидкие. Технические условия».

В соответствии с ГОСТом 11955-82 битумы принимают партиями. Партией считают любое количество битума, однородного по своим показателям качества и сопровождаемого одним документом о качестве по ГОСТ 1510-84 с обязательным указанием товарного знака.

По мнению подателя Жалобы, исходя из требований ГОСТа 11955-82 об обязательном наличии у битума товарного знака, участники закупки были обязаны указать товарный знак битума в первых частях их заявок на участие в рассматриваемом аукционе.

ООО «ЭСКО» данное требование было исполнено, в первой части заявки на участие в аукционе по товару «Битум нефтяной дорожный» был указан действующий товарный знак «РОСНЕФТЬ».

Согласно информации Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный институт промышленности собственности» (далее – ФГБУ «ФИПС»), размещенной в сети «Интернет» <http://www.flps.ru>, товарный знак, указанный ООО «ЭСКО» («РОСНЕФТЬ» (№579018)) зарегистрирован и является действующим. Помимо этого, данный товарный знак содержит возможность работы по 19 классу МКТУ (Международная классификация товаров и услуг), в том числе изготовление битумов.

Таким образом, Публичное акционерное общество «Нефтяная компания «Роснефть» (далее – ПАО «НК Роснефть») может производить все виды битумов, в том числе марок МГ и СГ, а также вправе предоставлять возможность использования своего товарного знака производителям битумов.

Товарный знак предоставляется при приемке товара и выводы о недостоверности информации о товарном знаке на этапе рассмотрения заявки является неправомерным.

Также ООО «ЭСКО» отмечает, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки. На момент подачи заявки достаточно лишь указать товарный знак. Даже если товар с таким товарным знаком в данный момент не производится, то участник закупки сможет приобрести его позднее на этапе исполнения контракта.

В письме ПАО «НК Роснефть» в адрес ФКУ Упрдор «Россия» говорится лишь о том, что на момент проведения аукциона ПАО «НК Роснефть» битумы марок СГ и МГ не производятся и на данный момент не заключены лицензионные соглашения по производству данного битума. ПАО «НК Роснефть» может начать производство битумов данных марок в любой момент.

Кроме того, ООО «ЭСКО» считает, что по данной позиции второй участник данной закупки – АО «Ремдорстрой» в первой части своей заявки на участие в аукционе также был обязан указать товарный знак битума.

2. Заказчиком по товару «Битум нефтяной дорожный» установлено следующее требование: «Класс: МГ, СГ».

В первых частях заявок необходимо было указать оба данных класса.

Согласно сметной документации товар «Битум нефтяной дорожный класса МГ, СГ» при производстве работ не используется.

По мнению ООО «ЭСКО» использование одновременно обоих классов битума нецелесообразно.

Кроме того, в документации об аукционе установлены требования к товарам, не предусмотренным проектно-сметной документацией.

2.1. По товару «Щебень из природного камня для строительных работ»

установлено следующее требование: Фракции: от 4 до 8 мм, св. 8 до 11,2 мм, св. 11,2 до 16 мм».

Согласно ресурсной ведомости («13 Ресурсная ведом М-10 км 432-444») при производстве работ используется: «Щебень из природного камня для строительных работ марка: 800, фракция 20-40 мм».

2.2. По товару «Песок для строительных работ» установлены следующие требования: «Класс песка: I или II», «Модуль крупности: свыше 2,0 до 2,5».

Согласно ресурсной ведомости и локальных смет «Песок для строительных работ» при производстве работ не используется.

2.3. По товару «Битум марки БНД 70/100» установлено требование: «Глубина проникания иглы, 0,1 мм при 25 °С: от 71 до 100»; «Требования к значениям показателей установлены в соответствии с ГОСТ 33133-2014».

Согласно ресурсной ведомости и локальных смет при производстве работ используются: «Битумы нефтяные дорожные марки: БНД-60/90, БНД 90/130», «Битумы нефтяные дорожные марки: БДУС-70/100, улучшенные из смеси западно-сибирских нефтей».

Ни один из данных битумов не регламентируется ГОСТ 33133-2014.

2.4. По товару «Семена растений» установлено требование: «Семена: овсяница луговая, тимофеевка луговая».

Согласно ресурсной ведомости и локальных смет при производстве работ используется: «Тимофеевка».

3. ООО «ЭСКО» не имело возможности полноценно ознакомиться с документацией об аукционе, поскольку документация об аукционе была доступна для ознакомления всего 12 дней вместо минимально установленного Законом о контрактной системе срока ознакомления – 15 дней.

Согласно информации официального сайта, в период с 15 часов 00 минут 31.12.2017 по 00 часов 00 минут 07.01.2018 проводились регламентные работы и не были доступны функции поиска и скачивания документации о закупках.

Учитывая изложенное, податель Жалобы просит признать в действиях государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» и его аукционной комиссии нарушения Закона о контрактной системе и выдать обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

На рассмотрении Жалобы представитель ее подателя устно поддержал доводы Жалобы в полном объеме, дополнительно отметив, что информация о товарном знаке битума была получена ООО «ЭСКО» от его поставщика – Общества с ограниченной ответственностью «Вектор парк» (далее – ООО «Вектор парк») (письмо ООО «Вектор парк» исх. № 06-ФО/7 от 29.12.2017), а также указал, что у заказчика, с учетом проведения регламентных работ, имелась возможность продлить срок подачи заявок на участие в рассматриваемом аукционе, однако заказчиком такая возможность реализована не была.

Следует отметить, что доводы Жалобы о нарушениях, допущенных заказчиком при определении содержания документации об аукционе, не могут быть предметом рассмотрения Комиссии Новгородского УФАС России

в ходе разбирательства по Жалобе по причине пропуска срока, предусмотренного частью 4 статьи 105 Закона о контрактной системе, для подачи жалобы на положения документации об аукционе.

Кроме того, согласно пункту 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе контрольный орган в сфере закупок проводит внеплановую проверку при получении обращения участника закупки либо осуществляющих общественный контроль общественного объединения или объединения юридических лиц с жалобой на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки или комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего.

Внеплановая проверка вышеуказанной закупки проводилась в рамках рассмотрения предыдущей жалобы ООО «ЭСКО» на действия аукционной комиссии государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» (резольютивная часть решения от 30.01.2018; в полном объеме изготовлено 02.01.2018).

В результате рассмотрения предыдущей жалобы ООО «ЭСКО», Комиссией Новгородского УФАС России была проведена проверка действий государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» при определении содержания документации об аукционе.

Таким образом, содержание документации о рассматриваемом аукционе уже являлось предметом проверки Новгородского УФАС России.

Повторная проверка тех же действий заказчика, по которым контрольным органом принято решение, Законом о контрактной системе не предусмотрена, такие доводы контрольным органом не рассматриваются и не оцениваются.

По результатам рассмотрения предыдущей жалобы ООО «ЭСКО», государственному заказчику – ФКУ Упрдор «Россия», его аукционной комиссии и оператору электронной площадки - Акционерному обществу «Электронные торговые системы» (НЭП) было выдано обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений (отменить составленные протоколы, повторно провести процедуру рассмотрения заявок, поданных на участие в вышеуказанном электронном аукционе).

Данное предписание было исполнено 20.02.2018 (дата поступления в Новгородское УФАС России от ФКУ Упрдор «Россия» информации о его исполнении).

Учитывая вышеизложенное, в рамках рассмотрения Жалобы внеплановая проверка проводится исключительно в отношении действий аукционной комиссии государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия», совершенных после выдачи вышеуказанного предписания.

В соответствии с письменными возражениями на Жалобу (вх. №№ 1159 от 27.02.2018 Новгородского УФАС России; 1182 от 28.02.2018 Новгородского УФАС России; 1228 от 01.03.2018 Новгородского УФАС России), государственный заказчик – ФКУ Упрдор «Россия» считает её необоснованной по следующим основаниям.

1. В соответствии с протоколом № 19 рассмотрения заявок на участие в аукционе в электронной форме от 13.02.2018 (далее – Протокол рассмотрения заявок) на участие в аукционе поступили две заявки, обе заявки были признаны соответствующими требованиям документации об аукционе и Закона о контрактной системе, оба участника были допущены к участию в аукционе.

Законом о контрактной системе предусмотрено, что аукционная комиссия обязана отстранить участника от участия в электронном аукционе на любом этапе его проведения в случае установления факта предоставления таким участником недостоверной информации.

ООО «ЭСКО» в первой части заявки на участие в аукционе в отношении товара «Битум нефтяной дорожный» указало товарный знак «Роснефть».

ФКУ Упрдор «Россия» был сделан запрос исх. № 18/14-335 от 30.01.2018 в адрес ПАО «НК Роснефть» в целях подтверждения права на использование товарного знака ПАО «НК Роснефть».

Согласно письму ПАО «НК Роснефть» исх. № 72-7236 от 09.02.2018 (далее – Письмо ПАО «НК Роснефть»), ПАО «НК Роснефть» право использования товарного знака ООО «ЭСКО» или иным представителям не давало, при этом, на нефтеперерабатывающих заводах ПАО «НК Роснефть» осуществляется производство битумных материалов по ГОСТ 22245-90 и ГОСТ 33133-2014.

С учетом Письма ПАО «НК Роснефть», аукционная комиссия государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» посчитала, что ООО «ЭСКО» была представлена недостоверная информация в отношении товарного знака товара «Битум нефтяной дорожный» и приняла решение об отстранении ООО «ЭСКО» от участия в аукционе.

ФКУ Упрдор «Россия» указывает, что в соответствии с Письмом ПАО «НК Роснефть», общество за последние годы не предоставляло права использования товарных знаков, зарегистрированных Компанией, со сторонними производителями, не входящими в группу лиц с ПАО «НК Роснефть».

Государственный заказчик - ФКУ Упрдор «Россия» трактует фразу «за последние годы» как календарный год с момента направления запроса в ПАО «НК Роснефть».

Также, государственный заказчик – ФКУ Упрдор «Россия» считает ссылку ООО «ЭСКО» на письмо ООО «Вектор парк» несостоятельной, поскольку в соответствии со сведениями Единого государственного реестра юридических лиц ООО «Вектор парк» деятельность по поставке и/или производству битума не осуществляет, и лицом, которому предоставлено право использования товарного знака «РОСНЕФТЬ», не является.

2. Документация об аукционе составлена в соответствии с требованиями действующего законодательства о контрактной системе и не имеет внутренних противоречий.

Требования к товарам, используемым при выполнении работ, установлены в соответствии с потребностями и нуждами заказчика.

Кроме того, государственный заказчик - ФКУ Упрдор «Россия» также указывает, что подателем Жалобы был пропущен срок обжалования положений документации об аукционе, предусмотренный частью 4 статьи 105 Закона о контрактной системе.

3. Заказчиком был соблюден предусмотренный Законом о контрактной системе срок размещения на официальном сайте документации об аукционе.

Доводы ООО «ЭСКО» о невозможности полноценно ознакомиться с документацией об аукционе опровергаются фактом подачи им заявки на участие в аукционе.

На рассмотрении Жалобы представитель государственного - ФКУ Упрдор «Россия» устно поддержала доводы возражений на Жалобу в полном объеме.

Победитель аукциона (единственный участник) – АО «Ремдорстрой» письменные возражения на Жалобу не представил, на рассмотрении Жалобы представитель АО «Ремдорстрой» устно поддержал доводы возражений на Жалобу государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия», а также указал, что в ходе проведения регламентных работ была ограничена функция «личный кабинет», тогда как найти, ознакомиться и скачать документацию об аукционе со всеми приложениями было возможно.

Также представитель АО «Ремдорстрой» отметил, что ООО «ЭСКО» не представлено каких-либо доказательств того, что при выполнении работ будет использоваться битум марок СГ и МГ с товарным знаком «Роснефть».

На момент подачи заявки на участие в аукционе АО «Ремдорстрой» не обладало информацией о товарном знаке битума нефтяного дорожного, в связи с чем АО «Ремдорстрой» не указало данную информацию в первой части своей заявки на участие в аукционе.

В связи с поступлением Жалобы на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Закона о

контрактной системе Новгородским УФАС России проведена внеплановая проверка осуществления закупки (определения поставщика) в части действий аукционной комиссии государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия».

В результате рассмотрения Жалобы и проведения внеплановой проверки установлено следующее.

1. В декабре 2017 года – марте 2018 года государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» и его аукционной комиссией осуществляется закупка путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги М-10 «Россия» Москва – Тверь – Великий Новгород – Санкт-Петербург на участке км 458+000 – км 472+000, Новгородская область, извещение № 0336100012517000135 о проведении которого было размещено на официальном сайте 21.12.2017 (начальная (максимальная) цена контракта – 212 334 982, 00 рублей).

Документация о рассматриваемом электронном аукционе (далее – Документация) утверждена распоряжением № 408-р от 21.11.2017 заместителя начальника ФКУ Упрдор «Россия» «...».

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» в пункте 3.1 Документации определен объект рассматриваемой закупки – выполнение работ по ремонту автомобильной дороги М-10 «Россия» Москва – Тверь – Великий Новгород – Санкт-Петербург на участке км 458+000 – км 472+000, Новгородская область.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено требование об использовании при составлении описания

объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Согласно части 2 статьи 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать 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.

Состав аукционной (Единой) комиссии ФКУ Упрдор «Россия» утвержден Распоряжением ФКУ Упрдор «Россия» № 490-р от 29.12.2017.

Требования к содержанию первой части заявки на участие в электронном аукционе установлены частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар, должна содержать согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части (согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе, при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги), 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.

В пункте 2 Документации государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» требования к содержанию первой части заявки на участие в электронном аукционе установлены в аналогичном виде, а также указано, что требуемые заказчиком технические, функциональные, эксплуатационные характеристики (потребительские свойства) товара установлены в Приложении № 4 «Требования к показателям товаров, используемых при выполнении работ» к Документации (далее – Приложение № 4). Инструкция по заполнению заявки на участие в аукционе также содержится в Приложении № 4.

Таким образом, при составлении первых частей заявок на участие в рассматриваемом аукционе участники закупки должны были руководствоваться требованиями Приложения № 4 и Инструкцией.

Приложение № 4 представляет собой таблицу, содержащую наименования показателей (характеристик) товаров, подлежащих использованию при выполнении работ, а также требования к значениям данных показателей, удовлетворяющие потребности государственного заказчика.

По позиции № 15 «Битум нефтяной дорожный» Приложения № 4 установлено требование о том, что битум должен быть марок СГ и МГ, а также о соответствии данного товара требованиям ГОСТ 11955-82 «Битумы нефтяные дорожные жидкие. Технические условия».

Согласно пункту 4.1 ГОСТ 11955-82 жидкие битумы принимают партиями. Партией считают любое количество битума, однородного по своим показателям качества и сопровождаемого одним документом о качестве по [ГОСТ 1510](#) с обязательным указанием товарного знака. В документе о качестве указывают также минеральный материал (песок или мрамор), с которым проводилось испытание на сцепление.

Таким образом, товар битум нефтяной дорожный в обязательном порядке сопровождается документом о качестве битума, в котором, в том числе, в

обязательном порядке указывается товарный знак битума.

При этом, товарный знак битума указывается исключительно в момент приемки битума.

В первой части заявки ООО «ЭСКО» по позиции № 15 «Битум нефтяной дорожный» Приложения № 4 указан следующий товарный знак используемого при выполнении работ битума: «РОСНЕФТЬ».

Информацию о товарном знаке битума ООО «ЭСКО» получило от ООО «Вектор парк», которое является поставщиком ООО «ЭСКО» (в подтверждение факта сотрудничества ООО «ЭСКО» и ООО «Вектор парк» в части поставки строительных материалов податель Жалобы представил копию Договора поставки асфальтобетонной смеси и эмульсии № 14/06/2017 от 14.06.2017, заключенного между данными юридическим лицами).

В письме исх. № 06-ФО/7 от 29.12.2017 в адрес ООО «ЭСКО», ООО «Вектор парк» информирует, что готово предоставить ООО «ЭСКО» битумы нефтяные дорожные классов МГ и СГ по ГОСТ 11955-82 с товарными знаками «РОСНЕФТЬ».

На основании представленной ООО «Вектор парк» информации, ООО «ЭСКО» в первой части своей заявки на участие в аукционе указало торговый знак битума – «РОСНЕФТЬ».

В соответствии с частью 1 статьи 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 частью 3 статьи 67 Закона о контрактной системе 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 части 4 статьи 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.

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

Согласно Протоколу рассмотрения заявок, первая часть заявки ООО «ЭСКО» была признана соответствующей требованиям Закона о контрактной системе, ООО «ЭСКО» было допущено к участию в аукционе.

В соответствии с частью 6.1 статьи 66 Закона о контрактной системе в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником электронного аукциона в соответствии с [частями 3 и 5](#) настоящей статьи, аукционная комиссия обязана отстранить такого участника от участия в электронном аукционе на любом этапе его проведения.

В связи с поступлением в распоряжение аукционной комиссии государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» Письма ПАО «НК Роснефть» (поступило в ФКУ Упрдор «Россия» 12.02.2018 вх. № 775 ФКУ Упрдор «Россия», членами аукционной комиссии получено 14.02.2018), аукционная комиссия пришла к выводу о наличии в первой части заявки ООО «ЭСКО» недостоверной информации.

В соответствии с Протоколом отстранения, ООО «ЭСКО» было отстранено от участия в аукционе на основании части 6.1 статьи 66 Закона о контрактной системе в связи с тем, что аукционная комиссия государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» посчитала недостоверной информацию в первой части заявки ООО «ЭСКО» на участие в аукционе в отношении товарного знака битума – «РОСНЕФТЬ».

Исследовав материалы Жалобы, Комиссия Новгородского УФАС России приходит к заключению, что для вышеуказанных выводов у аукционной комиссии государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» не имелось достаточных оснований, факт предоставления в заявке подателя Жалобы недостоверных сведений подтвержден не был.

В Письме ПАО «НК Роснефть» указано следующее:

«ПАО «НК Роснефть» за последние годы не предоставляло права использования товарных знаков, зарегистрированных Компанией, со сторонними производителями, не входящими в группу лиц с ПАО «НК Роснефть» при этом на НПЗ Компании осуществляется производство битумных материалов по ГОСТ 22245-90 и ГОСТ 33133-2014».

При этом, в Письме не раскрывается, какой конкретно период времени

подразумевается под фразой «за последние годы», а также что понимается под фразой «на НПЗ Компании» (исключительно НПЗ ПАО «НК Роснефть» или с учетом лиц, входящих в одну группу с ПАО «НК Роснефть», а также не перечислены такие лица).

Непредоставление права использования товарного знака «РОСНЕФТЬ» сторонним организациям «в последние годы» не является доказательством того обстоятельства, что такое право не предоставлялось ранее или что лица, получившие ранее чем «за последние годы» право использования товарного знака «РОСНЕФТЬ» утратили его на момент принятия решения об отстранении ООО «ЭСКО» от участия в закупке.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) 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 статье 1480 ГК РФ государственная регистрация товарного знака осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (Государственный реестр товарных знаков) в порядке, установленном [статьями 1503](#) и [1505](#) настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 1481 ГК РФ на товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков, выдается [свидетельство](#) на товарный знак. Свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Согласно абзацу 2 пункта 1 статьи 1503 ГК РФ в Государственный реестр товарных знаков вносятся товарный знак, сведения о правообладателе, дата приоритета товарного знака, перечень товаров, для индивидуализации которых зарегистрирован товарный знак, дата его государственной регистрации, другие сведения, относящиеся к регистрации товарного знака, а также последующие изменения этих сведений.

Согласно пунктам 2.3.1.1 и 2.3.2 Устава ФГБУ «ФИПС», учредителем которого является Российская Федерация в лице Федеральной службы по интеллектуальной собственности, Институт в установленном порядке осуществляет следующие основные виды деятельности:

- принимает, регистрирует и проводит: экспертизу заявок на государственную регистрацию товарного знака;
- на основании решений учредителя вносит записи в Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации.

В соответствии со сведениями Государственного реестра товарных знаков, размещенными на официальном сайте ФГБУ «ФИПС» в сети «Интернет» www1.fips.ru, товарный знак «РОСНЕФТЬ» зарегистрирован, является действующим, позволяет индивидуализировать товары по 19 классу Международной классификации товаров и услуг, а именно: асфальт; бетон; битумы; вещества связующие для ремонта дорожных покрытий; материалы битумные строительные; материалы для дорожных покрытий; материалы для строительства и покрытия дорог; плиты для дорожных покрытий неметаллические; плиты из материалов на основе цементов; покрытия дорожные асфальтовые; покрытия дорожные неметаллические; покрытия дорожные светящиеся; покрытия дорожные щебеночные типа «макадам».

Таким образом, товарный знак «РОСНЕФТЬ» может быть использован для обозначения любых видов и классов битума (в том числе МГ и СГ), поскольку каких-либо ограничений или исключений в данной части Государственный реестр товарных знаков не содержит.

Правообладателем товарного знака «РОСНЕФТЬ» является ПАО «НК Роснефть».

Следовательно, ПАО «НК Роснефть» и лица, входящие в одну группу с ПАО «НК Роснефть», имеют возможность производить и/или реализовывать битумы нефтяные дорожные марок СГ и МГ по ГОСТ 11955-82.

Тот факт, что на момент проведения аукциона ПАО «НК Роснефть» и лицами, входящими с ним в одну группу, не производится и не реализуется битум требуемых марок по ГОСТ 11955-82, не означает невозможность производства такого битума в дальнейшем как на постоянной основе, так и по индивидуальному заказу (в том числе ООО «ЭСКО» или его контрагента – ООО «Вектор Парк»).

ПАО «НК Роснефть» имеет право и возможность начать производство и/или реализацию битума марок СГ и МГ по ГОСТ 11955-82 в любой момент.

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ 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.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 2 статьи 1484 ГК РФ исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на

выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации.

Согласно статье 1487 ГК РФ не является нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия.

Согласно пунктам 1, 2 статьи 1489 ГК РФ по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на товарный знак (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования товарного знака в определенных договором пределах с указанием или без указания территории, на которой допускается использование, в отношении всех или части товаров, для которых зарегистрирован товарный знак. Лицензиат обязан обеспечить соответствие качества производимых или реализуемых им товаров, на которых он помещает лицензионный товарный знак, требованиям к качеству, устанавливаемым лицензиаром. Лицензиар вправе осуществлять контроль за соблюдением этого условия. По требованиям, предъявляемым к лицензиату как изготовителю товаров, лицензиат и лицензиар несут солидарную ответственность.

Также, в соответствии с Государственным реестром товарных знаков, по состоянию на 14.02.2018 (дата отстранения ООО «ЭСКО» от участия в аукционе), помимо ПАО «НК Роснефть» право использовать товарный знак «РОСНЕФТЬ» по лицензионным договорам, заключенным с ПАО «НК РОСНЕФТЬ», предоставлено еще 15 юридическим лицам.

Таким образом, за исключением ПАО «НК Роснефть», производить или реализовывать продукцию (в том числе по 19 классу МКТУ) под товарным знаком «РОСНЕФТЬ» имеют право еще 15 юридических лиц, в том числе в отношении битумов классов СГ и МГ по ГОСТ 11955-82.

При этом, как уже отмечалось, в силу статей 1484 ГК РФ и 1489 ГК РФ правообладатель и уполномоченные им лица вправе размещать товарные знаки на продукции, изготовителем которой они не являются, но реализуют (на законных основаниях вводят в гражданский оборот).

Таким образом, у аукционной комиссии государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» отсутствовали достаточные доказательства, позволяющие сделать однозначный вывод, что в отношении товара - битум ООО «ЭСКО» в первой части заявки на участие в аукционе была представлена недостоверная информация в отношении товарного знака данного товара.

На рассмотрении Жалобы такие доказательства ФКУ Упрдор «Россия» также представлены не были.

Закон о контрактной системе не обязывает участников закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем, выводы аукционной комиссии государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» о недостоверности указания товарного знака битума «РОСНЕФТЬ» на этапе рассмотрения заявок участников являются преждевременными и неподтвержденными.

Из Письма ПАО «НК Роснефть» не следует, что производство битумов марок СГ и МГ по ГОСТ 11955-82 на НПЗ общества невозможно, и в будущем такой битум ПАО «НК Роснефть» и лицами, входящими с ним в одну группу, производиться не будет.

Согласно части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Таким образом, в случае признания ООО «ЭСКО» победителем рассматриваемого аукциона, данное юридическое лицо будет обязано при выполнении работ, предусмотренных контрактом, использовать битум марок СГ и МГ по ГОСТ 11955-82 с товарным знаком «РОСНЕФТЬ».

Нарушение данных условий контракта со стороны ООО «ЭСКО» будет иметь для него негативные последствия вплоть до расторжения контракта и включения сведений об ООО «ЭСКО» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчика, исполнителя).

Каких-либо доказательств того, что на стадии исполнения контракта ООО «ЭСКО» не будет иметь в наличии битум марок СГ и МГ по ГОСТ 11955-82 с товарным знаком «РОСНЕФТЬ», государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» представлено не было, в материалах Жалобы такие сведения также представлены не были.

Следовательно, в действиях аукционной комиссии государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» содержится нарушение части 6.1 статьи 66 Закона о контрактной системе, выразившееся в необоснованном отстранении ООО «ЭСКО» от участия в аукционе

Учитывая вышеизложенное, данный довод Жалобы является обоснованным.

При этом, Новгородское УФАС России отмечает следующее.

Как было указано выше, ГОСТ 11955-82 предусматривает указание товарного знака битума исключительно в момент приемки.

Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки и в обязательном порядке указывать товарный знак в заявке на участие в аукционе.

ООО «ЭСКО» указало в первой части своей заявки на участие в аукционе товарный знак битума, исходя из информации, представленной поставщиком – ООО «Вектор парк».

При этом, в случае, если у участника закупки на момент формирования первой части заявки отсутствует достоверная информация о товарном знаке битума, он вправе не указывать его в заявке, полагаясь на возможность указания такой информации на этапе приемки товара.

2. Согласно части 3 статьи 63 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Как было указано выше, начальная (максимальная) цена контракта, заключаемого по итогам осуществления рассматриваемой закупки, составляет 212 334 982, 00 рублей.

В свою очередь, извещение о проведении электронного аукциона было сформировано средствами официального сайте и было размещено на официальном сайте 21.12.2017, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе установлены на 09.01.2018 в 09 часов 15 минут.

Аналогичные дата и время окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе установлены в пункте 5 Документации.

Соответственно, право участников закупки (определения поставщика) на подачу заявок на участие в электронном аукционе за 15 полных дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в рассматриваемом аукционе государственным заказчиком - ФКУ Упрдор «Россия» нарушено не было (у участников закупки было фактически 18 полных дней для подачи таких заявок).

Следовательно, срок, предусмотренный частью 3 статьи 63 Закона о

контрактной системе, государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» был соблюден.

Согласно части 7 статьи 66 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона вправе подать заявку на участие в таком аукционе в любое время с момента размещения извещения о его проведении до предусмотренных документацией о таком аукционе даты и времени окончания срока подачи на участие в таком аукционе заявок.

Проведение на официальном сайте регламентных работ не относится к компетенции заказчиков, которые не определяют время начала и продолжительность таких работ.

Таким образом, факт проведения регламентных работ в период размещения на официальном сайте информации о закупке, не свидетельствует о нарушении законодательства о контрактной системе и не ограничивает круг участников рассматриваемой закупки.

Так, податель Жалобы, несмотря на регламентные работы, в установленный срок ознакомился с Документацией, подготовил и подал заявку на участие в рассматриваемом аукционе, а также внес обеспечение заявки на участие в нем.

Каких-либо запросов о разъяснении положений Документации (в том числе относительно размещения на официальном сайте информации о данном аукционе в период проведения регламентных работ) не поступало.

Согласно части 6 статьи 63 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении электронного аукциона не позднее чем за два дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. Изменение объекта закупки при проведении такого аукциона не допускается. В течение одного дня с даты принятия данного решения заказчик размещает в единой информационной системе указанные изменения. При этом срок подачи заявок на участие в таком аукционе должен быть продлен таким образом, чтобы с даты размещения изменений, внесенных в извещение о проведении такого аукциона, до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе этот срок составлял не менее чем пятнадцать дней или, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, не менее чем семь дней.

Мнение подателя Жалоба относительно того, что, с учетом проведения регламентных работ ФКУ Упрдор «Россия» было обязано продлить процедуру подачи заявок на участие в рассматриваемом аукционе, не основано на положениях действующего законодательства о контрактной системе.

Закон о контрактной системе не предусматривает обязательного внесения изменений в документацию о проведении закупки и продления срока подачи

заявок на участие в ней в случае, если в период подачи заявок на участие в ней на официальном сайте проводились какие-либо регламентные работы.

Следовательно, данный довод Жалоба является необоснованным.

В результате проведения внеплановой проверки иных нарушений законодательства о контрактной системе в действиях аукционной комиссии государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» не установлено.

При этом, вышеуказанные нарушения законодательства о контрактной системе, установленные в действиях аукционной комиссии государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» являются существенными, свидетельствуют об ограничении конкуренции при проведении аукциона, привели к нарушению порядка допуска к участию в аукционе и признанию аукциона несостоявшимся, что дает основание для выдачи предписания об устранении допущенных нарушений.

Руководствуясь статьями 33, 63, 64, 66, 67, пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, утверждённым приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника закупки - Общества с ограниченной ответственностью «Энерго Строительная Компания» (188643, Ленинградская обл., Всевожский р-н, г. Всевожск, ул. Приютинская, д. 13, лит. А, 1 этаж, пом. 2; 199004, г. Санкт-Петербург, В.О., 5-линия, д. 32, лит. А) на действия аукционной комиссии государственного заказчика – Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Москва – Санкт – Петербург Федерального дорожного агентства» (173007, Великий Новгород, ул. Троицкая, д. 5) при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на ремонт автомобильной дороги М-10 «Россия» Москва – Тверь – Великий Новгород – Санкт-Петербург на участке км 458+000 – км 472+000, Новгородская область, извещение № 0336100012517000135 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 21.12.2017, частично обоснованной в части доводов о необоснованном отстранении Общества с ограниченной ответственностью «ЭСКО» от участия в аукционе.

2. Признать в действиях аукционной комиссии государственного заказчика -

Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Москва – Санкт – Петербург Федерального дорожного агентства» нарушение пункта 1 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе.

3. Выдать государственному заказчику - Федеральному казенному учреждению «Управление автомобильной магистрали Москва – Санкт – Петербург Федерального дорожного агентства», его аукционной комиссии и оператору электронной площадки – АО «Электронные торговые системы» (НЭП) обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы Жалобы и внеплановой проверки уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении членов аукционной комиссии государственного заказчика - Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Москва – Санкт – Петербург Федерального дорожного агентства».

Председатель Комиссии
Куриков

И.А.

Члены Комиссии
Иванов

А.Т.

Герасимова

М.В.

Михайлов

С.О.

Решение и предписание могут быть обжалованы в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.