

РЕШЕНИЕ № 285-ж/2013

01 июля 2013 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: Сапрыкиной Н.В. - заместителя руководителя Челябинского УФАС России;

Членов Комиссии: Ливончик В.А. - начальника отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;

Воронковой Д.А. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России,

в ходе рассмотрения жалобы ООО «Сумма технологий», в присутствии:

- представителей Управления Федеральной налоговой службы по Челябинской области, по доверенностям №№ 06-31/1/63; 06-31/1/64; 06-31/1/62 от 28.06.2013 года;

в отсутствие заявителя, надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «Сумма технологий» (далее - Заявитель) на действия аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку дисковой системы для сервера (изв. №0169100000213000016) (далее – аукцион).

Согласно представленным документам Управление Федеральной налоговой службы по Челябинской области (далее – заказчик) 13.06.2013 объявило о проведении аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 433000,00 рублей.

Дата и время окончания подачи котировочных заявок – 21.06.2013 в 07 часов 00 минут.

Состав единой комиссии по размещению заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд утвержден Приказом

УФНС России по Челябинской области №01-03/3/061 от 01.06.2011 года.

На дату рассмотрения жалобы государственный контракт не заключен.

Согласно доводам жалобы заявитель считает, что аукционная комиссия неправомерно отклонила заявку ООО «Сумма технологий», так как общество своим согласием выразило намерение предоставить заказчику оборудование той торговой марки, которая указана в техническом задании и с соответствующими требованиями документации об аукционе характеристиками.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились и пояснили следующее.

Заказчиком на официальном сайте www.zakupki.gov.ru опубликовано извещение открытого аукциона в электронной форме на поставку дисковой системы для сервера (изв. №0169100000213000016).

В соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 4 статьи 41.8 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) при размещении заказов на выполнение работ, оказание услуг, в которых используется товар, первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об аукционе, и указание на товарный знак (его совестное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об аукционе указания на товарный знак.

В техническом задании, являющемся приложением №1 к документации об аукционе, содержится указание на поставляемое оборудование — дисковая система HP P2000 G3 RAID 12-drive LFF SAS/SATA или эквивалент — а также на технические характеристики, которым должно соответствовать поставляемое оборудование.

Статьей 1147 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ установлено, что товарный знак как обозначение, служит для индивидуализации товаров.

Наименование дисковой системы (HP P2000 G3 RAID 12-drive LFF SAS/SATA) не позволяет в полной мере индивидуализировать товар, поскольку допускает различные вариации одной и той же модели. Так, например, указанная дисковая система предполагает установление на нее различного количества жестких дисков (всего до 12) различного объема памяти, в технических же характеристиках данного оборудования указание на наличие 5 дисков объемом не менее 1000 Гбайт каждый.

Таким образом, указание в документации об аукционе на поставляемое оборудование (дисковая система HP P2000 G3 RAID 12-drive LFF SAS/SATA или эквивалент) не является в полном смысле указанием на товарный знак, поскольку не позволяет индивидуализировать товар.

Кроме того, подпункт «б» пункта 1 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов устанавливает, что в первой части заявки необходимо указывать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об

аукционе, безотносительно к тому, присутствует ли в документации об аукционе указание на товарный знак, о чем также указано в пункте 17 Информационной карты документации об аукционе. Данная норма позволяет лишь в случае отсутствия в документации об аукционе указания на товарный знак не указывать в первой части заявки товарный знак. Конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об аукционе участник размещения заказа обязан указать в любом случае.

Поэтому, как считает заказчик недопуск к участию в аукционе не противоречит Закону о размещении заказов.

Заслушав пояснения заказчика, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 17 Закона о размещении заказов, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с требованиями, предусмотренными частями 1,3 статьи 41.9 Закона о размещении заказов, аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащие предусмотренные частью 4 статьи 41.8 указанного Федерального закона сведения, на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме в отношении товаров, работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.

На основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащих сведения, предусмотренные частью 4 статьи 41.8 указанного Федерального закона, аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в открытом аукционе, участником открытого аукциона или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в открытом аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей.

Исходя из требований части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае:

- 1) непредоставления сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверных сведений;
- 2) несоответствия сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

В соответствии с протоколом № 0169100000213000016-1 рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе поступило 5 заявок. По заявке с порядковым номером 5264740 аукционная комиссия приняла решение отказать в допуске к участию в аукционе по следующей причине: «в первой части заявки отсутствует информация о конкретных показателях товара, предлагаемого к поставке, что не соответствует, требованиям подпункта «б» пункта 1 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, а также п.п. 2.2.1 п. 2 Раздела I и п. 17 Информационной карты аукциона».

Вместе с тем, подпункт «б» пункта 1 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов устанавливает, что первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак.

В данном случае в документации имеется указание на товарный знак, следовательно участник размещения заказа, в случае его согласия поставить товар указанного в документации товарного знака, не обязан предоставлять в своей заявке конкретные показатели предлагаемого к поставке товара, а также сведения о товарном знаке.

Все существенные для Заказчика характеристики установлены в документации об аукционе, путем указания на товарный знак оборудования, а также на параметры эквивалентности данного товара, поэтому в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов участник размещения заказа обязан лишь согласиться поставить товар на условиях Заказчика.

Довод Заказчика о том, что HP P2000 G3 RAID 12-drive LFF SAS/SATA не является товарным знаком не может быть принят во внимание, так как согласно открытым источникам сети интернет HP является торговым знаком, P2000 G3 RAID 12-drive LFF SAS/SATA указание на модель оборудования. Более того, заказчик, указывая наименование товара сопровождал его словами «или эквивалент», обеспечивая выполнение требований пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

Комплектация оборудования действительно может изменять некоторые характеристики, однако Заказчик в своем техническом задании установил характеристики товара его максимальные и минимальные значения, согласно которым участник размещения заказа предлагает свой товар.

Довод Заказчика о том, что заявка Заявителя не соответствует требованиям пункта 17 Информационной карты аукциона (Раздел II документации об аукционе), в связи с чем подлежит отклонению не может быть принят во внимание по следующим основаниям.

Аукционная комиссия вправе отказать в допуске к участию в аукционе только в случае несоответствия сведений и (или) непредставления сведений, указанных в части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов. В свою очередь часть 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов не предусматривает обязательного указания в заявке сведений, установленных пунктом 17 Информационной карты аукциона (Раздел II документации об аукционе). Следовательно, аукционная комиссия не вправе отклонять заявку участника размещения заказа, не содержащую данных сведений.

Заявка Заявителя содержала согласие участника размещения заказа поставить товар, согласно положениям документации об аукционе, в которой содержится ссылка на товарный знак поставляемого товара, следовательно, она составлена в соответствии с требованиями части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов.

Таким образом, аукционная комиссия в нарушение требований части 4 статьи 41.9

Закона о размещении заказов неправомерно отклонила заявку ООО «Сумма технологий».

2. В ходе проведения внеплановой проверки Комиссией Челябинского УФАС России в действия Заказчика установлены следующие нарушения законодательства о размещении заказов.

2.1. Исходя из требований пункта 1 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с частями 4 и настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению

Согласно подпункту а пункта 1 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать: согласие участника размещения заказа на поставку товара в случае, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе в электронной форме, или указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для поставки товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации об открытом аукционе в электронной форме, при условии содержания в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак.

Пункт 17 Информационной карты аукциона устанавливает, что заявка на участие в аукционе должна быть оформлена в соответствии с пунктом 2 документации об аукционе. Кроме того, она должна содержать конкретные показатели оборудования (техническую спецификацию, включая производителя, артикулы, каталожные номера, наименование и количество единиц поставляемого оборудования), чтобы Заказчик мог оценить их соответствие требованиям и параметрам технического задания.

Пункт 2 Общих условий проведения аукциона (Раздел I документации об аукционе) называется требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе. Данный пункт фактически дублирует положения Закона о размещении заказов, в том числе требования части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов.

Таким образом в нарушение пункта 1 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов Заказчик фактически в пункте 2 Общих условий проведения аукциона (Раздел I документации об аукционе) не определил требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с частями 4 и 6 статьи 41.8 настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению с учетом положений документации об аукционе на размещаемый заказ.

Заказчик на заседании Комиссии Челябинского УФАС России указал, что HP P2000 G3 RAID 12-drive LFF SAS/SATA не является товарным знаком, так как по данному наименованию нельзя индивидуализировать товар. Поэтому пункт 17

Информационной карты аукциона устанавливает, что заявка на участие в аукционе должна содержать конкретные показатели оборудования (техническую спецификацию, включая производителя, артикулы, каталожные номера, наименование и количество единиц поставляемого оборудования), что не предусмотрено частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов.

Таким образом, Заказчик в нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 41.6, части 7 статьи 41.8 Закона о размещении заказов в документации об аукционе установил дополнительные требования к содержанию первой части заявки, не предусмотренные частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов.

2.2. В соответствии со статьей 143 Налогового кодекса РФ налогоплательщиками налога на добавленную стоимость признаются организации и индивидуальные предприниматели.

Вместе с тем, в соответствии со статьей 346.11 Налогового кодекса РФ предусмотрено применение хозяйствующими субъектами упрощенной системы налогообложения, которые в данном случае не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость.

Проект контракта является неотъемлемой частью документации об аукционе (часть 5 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов)

Согласно части 2 и 10 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, путем включения цены контракта и сведений о товаре, предложенных участником в проект контракта, прилагаемый к документации

В пункте 1.1 проекта государственного контракта указано, что в стоимость цены контракта составляет _____, включая НДС (___%)_____.

Соответственно в проекте контракта отсутствует условие о возможности формирования цены контракта путем применения единого налога (то есть без оплаты НДС).

Таким образом, наличие в проекте контракта условия об обязательном выделении в составе цены контракта НДС не позволяет заказчику и участнику торгов обеспечить соблюдение требований частей 2 и 10 статьи 41.12 Закона о размещении заказов при заключении контракта, что может привести к ограничению возможности участия в торгах хозяйствующих субъектов, находящихся на упрощенной системе налогообложения и запрещено частью 2 статьи 8 и частью 3.1. статьи 34 Закона о размещении заказов, а также к заключению контракта не на условиях документации об открытом аукционе в электронной форме (в том числе проекта контракта).

2.3. Частью 2 статьи 34 Закона о размещении заказов установлено, что документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные

показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, требования к безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, потребностям заказчика. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно поставляемого товара, что, в свою очередь, позволяет участникам размещения заказа сформировать цену своего предложения на аукционе с учетом характеристик товара.

Установление характеристик к товару в документации об открытом аукционе в электронной форме, не должно приводить к тому, что фактически под указанные характеристики будет подходить продукция только одной торговой марки (производителя), поскольку при этом нарушаются такие принципы размещения заказов, как расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов, развитие добросовестной конкуренции, недопущение злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Техническим заданием документации об аукционе установлено, что Заказчику требуется поставка дисковой системы для сервера в количестве и в ассортименте согласно спецификации с характеристиками не хуже, указанных в пункте 2 технического задания. В пункте 2 технического задания перечислены технические характеристики оборудования.

Данная формулировка не соответствует требованиям пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, так как не позволяет сделать однозначный вывод о минимальных и максимальных параметрах характеристик товара, поскольку термин «не хуже» может означать как «менее», так и «более» указанных в документации параметров, в зависимости от потребности заказчика, которую он требуемыми характеристиками не обозначил.

Комиссия, руководствуясь статьями 17, 60 Закона о размещении заказов и приказом ФАС России от 24 июля 2012 года № 498 «Об утверждении административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных и муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений»,

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО «Сумма технологий» на действия аукционной комиссии обоснованными.
2. Признать в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 3 статьи 41.6, части 7 статьи 41.8, части 2 статьи 8, части 3.1. статьи 34 Закона о размещении заказов.
3. Признать в действиях аукционной комиссии нарушение части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов.
4. Выдать заказчику, аукционной комиссии, оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о размещении заказов.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Н.В. Сапрыкина

Члены комиссии

В.А. Ливончик

Д.А. Воронкова

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 285-ж/2013

01 июля 2013 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия), в составе:

Председателя Сапрыкиной - заместителя руководителя Челябинского
Комиссии: Н.В. УФАС России;

Членов Ливончик - начальника отдела контроля

Комиссии: В.А. - государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;

Воронковой Д.А. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России,

на основании решения Челябинского УФАС России от 01.06.2013 года, по итогам рассмотрения жалобы ООО «Сумма технологий» на действия аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку дисковой системы для сервера (изв. №0169100000213000016) (далее – аукцион) в целях устранения нарушений законодательства о размещении заказов,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Управлению Федеральной налоговой службы по Челябинской области с момента размещения на официальном сайте в сети «Интернет» предписания не заключать государственный контракт по итогам проведения аукциона, оформленного протоколом №0169100000213000016-3 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 24 июня 2013 года.

2. Аукционной комиссии по аукциону (изв. № 0169100000213000016) в срок до 10.07.2013 года:

2.1. принять решение об отмене протоколов, составленных в ходе проведения аукциона (изв. № 0169100000213000016).

2.2. рассмотреть заявки участников размещения заказа с учетом решения Челябинского УФАС России №285-ж/2013 от 01.06.2013 года.

3. Управлению Федеральной налоговой службы по Челябинской области до 12.07.2013 разместить на официальном сайте в сети «Интернет» решение, указанное в пункте 2.1. настоящего предписания, а также протокол, составленный по итогам исполнения аукционной комиссией пункта 2.2. настоящего предписания.

4. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» с 01.07.2013 года обеспечить заказчику, аукционной комиссии возможность исполнения настоящего предписания.

5. Управлению Федеральной налоговой службы по Челябинской области до 24.07.2013 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области представить доказательства исполнения пунктов 1-4 настоящего предписания (в письме об исполнении предписания указывать номер извещения открытого аукциона в электронной форме).

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Обжалование предписания Челябинского УФАС России не приостанавливает действия предписания.

За неисполнение настоящего предписания Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность в виде штрафа в размере пятидесяти тысяч рублей на должностных лиц и в размере пятисот тысяч рублей на юридических лиц.

Председатель Комиссии

Н.В. Сапрыкина

Члены Комиссии

В.А. Ливончик

Д.А. Воронкова