

Решение № 03-10.1/394-2013

о признании жалобы необоснованной

31 октября 2013 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе <...>,

рассмотрев жалобу ООО «СибМэл» (далее - Общество, заявитель) на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Родильный дом № 5» (далее – БУЗОО «Родильный дом № 5», заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на демонтаж, монтаж и ввод в эксплуатацию светодиодного операционного светильника (извещение № 0352300034813000056) (далее - открытый аукцион),

в отсутствие представителя заявителя, заявившего письменное ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя ООО «СибМэл» (письмо вх. № 12461э от 31.10.2013),

в присутствии представителя заказчика - <...> (доверенность от 09.01.2013),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 12198э от 24.10.2013) на положения документации об открытом аукционе.

Заявитель считает, что в нарушение норм Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон «О размещении заказов») заказчик неправомерно установил требование к участникам размещения заказа о наличии действующей лицензии на осуществление деятельности по техническому обслуживанию медицинской техники и предоставлении копии данного документа в составе второй части заявки, поскольку документацией об открытом аукционе не предусмотрены работы по техническому обслуживанию медицинской техники.

С учетом вышеизложенного, заявитель просит Комиссию Омского УФАС России выдать заказчику предписание о внесении изменений в документацию об аукционе в части исключения из документации вышеуказанного требования к участникам размещения заказа.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-7746 от 25.10.2013) заказчиком были представлены материалы открытого аукциона (вх. № 12413 от 29.10.2013).

Из представленных материалов открытого аукциона и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт), следует, что 17.10.2013 на указанном сайте заказчиком размещено извещение о проведении открытого аукциона с начальной (максимальной) ценой гражданско-правового договора 800547 рублей, а также документация об открытом аукционе.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 29.10.2013 на участие в открытом аукционе поступило две заявки, одному участнику размещения заказа отказано в допуске к участию в открытом аукционе, в связи с чем, открытый аукцион признан несостоявшимся.

29.10.2013 в адрес Омского УФАС России поступили письменные возражения заказчика по жалобе заявителя следующего содержания: «В соответствии с подп. 17 п. 1 ст. 12 Федерального закона № 99-ФЗ от 04.05.2011 «О лицензировании отдельных видов деятельности» техническое обслуживание медицинской техники подлежит лицензированию. Согласно п. 5.2 Методических рекомендаций «Техническое обслуживание медицинской техники», утвержденных Минздравом России и Минпромнауки России письмом № 293-22/233 от 27.10.2003 техническое обслуживание медицинской техники объединяет в себя комплекс работ, включающий ввод в эксплуатацию, контроль технического состояния, периодическое и текущее техническое обслуживание, текущий ремонт. Ввод в эксплуатацию изделий медицинской техники охватывает комплекс работ по их распаковке, расконсервации, упаковке, монтажу, сборке, настройке и регулировке, сдаче-приемке в эксплуатацию. Также, руководствуясь Постановлением Правительства РФ от 03.06.2013 г. № 469 «Об утверждении положения о лицензировании деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники», где сказано, что в состав деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники входят работы (услуги) по монтажу и наладке медицинской техники».

С учетом вышеизложенного, заказчик считает, что документация об открытом аукционе разработана в соответствии с нормами действующего законодательства Российской Федерации о размещении заказов.

На заседании Комиссии представитель заказчика полностью поддержала доводы, изложенные в письменных возражениях БУЗОО «Родильный дом № 5» на жалобу заявителя.

3. В результате рассмотрения жалобы ООО «СибМэл», представленных материалов, возражений заказчика и пояснений его представителя, а также осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В силу пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона «О размещении заказов» при размещении заказа путем проведения торгов должно быть предусмотрено обязательное условие о соответствии участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

При этом частью 4 статьи 11 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что кроме указанных в [частях 1 - 3](#) настоящей статьи требований и установленных в соответствии со [статьей 55.3](#) настоящего Федерального закона

требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа.

Согласно части 5 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» документация об открытом аукционе должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со [статьей 11](#) настоящего Федерального закона.

Данные требования заказчик установил в пункте 13 документации об открытом аукционе.

В соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» документация об открытом аукционе должна содержать 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.

Согласно пункту 2 части 6 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 части 1 статьи 11 настоящего Федерального закона, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом открытого аукциона, и такие требования предусмотрены документацией об открытом аукционе.

В частности, подпунктом 2.4.2 пункта 2 документации об аукционе предусмотрено, что вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать: *«копию действующей лицензии на осуществление деятельности по техническому обслуживанию медицинской техники»*.

В своей жалобе заявитель утверждает о том, что документацией об открытом аукционе не предусмотрены работы по техническому обслуживанию медицинской техники.

Комиссия не может согласиться с указанной позицией заявителя в силу следующего.

В соответствии с пунктом 17 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» вид деятельности [«Производство и техническое обслуживание](#) (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники» подлежит лицензированию.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.06.2013 № 469 утверждено Положение о лицензировании деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники (далее -

Положение о лицензировании).

Частью 3 Положения о лицензировании установлено, что в состав деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники входят работы (услуги) по перечню согласно приложению (далее - Приложение).

Комиссия установила, что указанное Приложение содержит Перечень выполняемых работ, оказываемых услуг в составе деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники, частью 2 которого установлено, что техническое обслуживание (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники включает следующие выполняемые работы и оказываемые услуги:

а) **монтаж и наладка медицинской техники;**

б) контроль состояния медицинской техники;

в) **периодическое и текущее техническое обслуживание медицинской техники;**

г) ремонт медицинской техники.

Более того, письмом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 27.10.2003 № 293-22/233 введены в действие Методические рекомендации «Техническое обслуживание медицинской техники», предназначенные для применения на территории Российской Федерации службами, осуществляющими техническое обслуживание медицинской техники; медицинскими учреждениями, эксплуатирующими медицинскую технику; органами, осуществляющими контроль и надзор за эксплуатируемой медицинской техникой; лицензирующими органами, осуществляющими лицензирование соответствующих видов деятельности (далее - Методические рекомендации).

В соответствии с пунктом 5.2 Методических рекомендаций техническое обслуживание медицинской техники объединяет в себя комплекс работ, включающий в себя **ввод в эксплуатацию;** контроль технического состояния; **периодическое и текущее техническое обслуживание; текущий ремонт.** При этом ввод в эксплуатацию изделий медицинской техники охватывает комплекс работ по их распаковке, расконсервации, установке, монтажу, сборке, настройке и регулировке, сдаче-приемке в эксплуатацию.

Проанализировав положения документации об открытом аукционе и непосредственно само извещение о проведении открытого аукциона № 0352300034813000056, Комиссия установила, что предметом договора является **демонтаж, монтаж и ввод в эксплуатацию светодиодного операционного светильника.**

В соответствии с указанным извещением количество поставляемого товара и объем выполняемых работ установлен заказчиком в Приложении № 1 к

документации об открытом аукционе «Техническое задание» (далее - Техническое задание).

Согласно Техническому заданию, поставщик за свой счет обеспечивает доставку товара, выполнение погрузочно-разгрузочных работ, демонтаж старого оборудования, **монтаж, пуско-наладочные работы, ввод в эксплуатацию поставляемого товара**, обучение персонала на рабочем месте, инструктаж по технике безопасности и правилам поведения в аварийных ситуациях, устранение неполадок, и **сервисное обслуживание** в течение гарантийного срока.

Кроме того, пунктом 8 документации об открытом аукционе установлено, что *цена договора включает в себя полную стоимость поставляемого товара, все расходы Поставщика, связанные с поставкой товара в соответствии с требованиями технического задания (доставка, погрузочно-разгрузочные работы, демонтаж старого оборудования, **монтаж, пуско-наладочные работы, ввод в эксплуатацию, обучение пользователей, техническое обслуживание** в период гарантийного срока эксплуатации), а так же действующего законодательства, страхование товара, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.*

На основании вышеизложенного, учитывая, что документация об открытом аукционе содержит виды работ (монтаж, пуско-наладочные работы, техническое обслуживание), которые включены в Приложение к Положению о лицензировании деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники, Комиссия согласилась с доводами заказчика и считает, что для выполнения работ, предусмотренных предметом договора, необходимо иметь лицензию на осуществление деятельности по техническому обслуживанию медицинской техники, следовательно, жалоба заявителя признается **необоснованной**.

3.2. Частью 1 статьи 13 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что при размещении заказов к товарам, происходящим из иностранного государства или группы иностранных государств, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами, применяется национальный режим, предусматривающий, что такие товары, работы, услуги допускаются для целей размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков на равных условиях с товарами, работами, услугами, выполняемыми, оказываемыми российскими лицами, если иное не установлено международным договором Российской Федерации, настоящим Федеральным законом или иными федеральными законами.

Пунктом 1 [приказа Минэкономразвития РФ от 17.04.2013 № 211 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранных государств, для целей размещения заказов на поставки товаров для нужд заказчиков»](#) (далее – Приказ от 17.04.2013 № 211) определены условия допуска для товаров, происходящих из иностранных государств, в том числе и для медицинского и хирургического оборудования (3311000).

При размещении заказов на поставки товаров для нужд заказчиков путем

проведения конкурса или аукциона, в том числе открытого аукциона в электронной форме, участникам размещения заказа, заявки на участие которых содержат предложения о поставке товаров российского и (или) белорусского происхождения, предоставляются преференции в отношении цены контракта в размере 15 процентов в порядке, предусмотренном [пунктами 4 - 5](#) настоящего приказа (пункт 3 Приказа от 17.04.2013 № 211).

Согласно пункту 7 Приказа от 17.04.2013 № 211 для целей реализации настоящего приказа рекомендуется устанавливать в конкурсной документации, документации об аукционе:

- требование об указании (декларировании) участником конкурса (участником аукциона) в заявке на участие в конкурсе, заявке на участие в аукционе страны происхождения поставляемого товара;

- требование о том, что в случае, если в заявке на участие в конкурсе участника размещения заказа, заявке на участие в аукционе участника размещения заказа не указана страна происхождения товара, предлагаемого к поставке, при рассмотрении заявок на участие в конкурсе, заявок на участие в аукционе такой участник не допускается конкурсной (аукционной) комиссией к участию в конкурсе, аукционе;

- положение о том, что ответственность за достоверность сведений о стране происхождения товара, указанного в заявке на участие в конкурсе, заявке на участие в аукционе, несет участник размещения заказа.

В силу пункта 1 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» документация об аукционе должна содержать также 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.

Согласно части 7 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» требовать от участника размещения заказа иные документы и сведения, за исключением предусмотренных [частями 4 и 6](#) настоящей статьи документов и сведений, не допускается.

В соответствии с Техническим заданием участники размещения заказа должны были указать в первой части заявки на участие в аукционе страну происхождения поставляемого товара.

Вместе с тем, Комиссия установила, что документация об аукционе вообще не содержала сведений о том, что при размещении настоящего заказа участникам размещения заказа, заявки на участие в открытом аукционе которых содержат предложения о поставке товаров российского и (или) белорусского происхождения, предоставляются преференции в отношении цены договора в размере 15 процентов.

Следовательно, вышеуказанное требование неправомерно и приводит к нарушению части 7 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов».

3.3. Федеральным законом от 07.06.2013 № 114-ФЗ «О внесении изменений в

Федеральный закон «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», вступившим в силу с 07.06.2013, внесены изменения в Федеральный закон «О размещении заказов», связанные с возможностью расторжения контракта в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта.

В частности, соответствующие изменения внесены в статью 9 Федерального закона «О размещении заказов», при этом глава 1 дополнена статьей 19.2, часть 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» дополнена пунктом 13.

В соответствии с частью 8 статьи 9 Федерального закона «О размещении заказов» расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 1 статьи 19.2 Федерального закона «О размещении заказов» заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством при условии, что это было предусмотрено контрактом.

Пунктом 13 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что документация об открытом аукционе **должна содержать** сведения о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Проанализировав положения документации об открытом аукционе, в том числе непосредственно сам проект договора, в силу части 5 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, Комиссия установила, что в нарушение пункта 13 части 3 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов», разработанная и утвержденная заказчиком документация об открытом аукционе, не содержит сведений о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством.

При этом Комиссия отмечает, что нарушения указанные в пунктах 3.2 и 3.3 настоящего решения содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3.4. Согласно части 6 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» на основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащей сведения, предусмотренные частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, **аукционной комиссией оформляется протокол рассмотрения заявок** на участие в открытом аукционе, который ведется аукционной комиссией и **подписывается всеми** присутствующими на заседании **членами аукционной комиссии и заказчиком**, уполномоченным органом в день окончания рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе. **Протокол должен содержать сведения** о порядковых номерах заявок на участие в открытом аукционе, решение о допуске участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в открытом аукционе с соответствующим порядковым номером, к участию в открытом аукционе в электронной форме и о признании его участником

открытого аукциона или **об отказе в допуске участника размещения заказа к участию в открытом аукционе с обоснованием такого решения и с указанием положений документации об открытом аукционе в электронной форме, которым не соответствует заявка на участие в открытом аукционе этого участника размещения заказа, положений заявки на участие в открытом аукционе, которые не соответствуют требованиям документации об открытом аукционе**, сведения о членах аукционной комиссии, принявших решение, сведения о решении каждого члена аукционной комиссии о допуске участника размещения заказа к участию в открытом аукционе или об отказе в допуске к участию в открытом аукционе. Указанный протокол в день окончания рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе направляется заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией оператору электронной площадки.

Согласно части 7 настоящего Федерального закона в случае, если по окончании срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме подана только одна заявка на участие в открытом аукционе или не подана ни одна заявка на участие в открытом аукционе, а также в случае, если на основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе принято решение об отказе в допуске к участию в открытом аукционе всех участников размещения заказа, подавших заявки на участие в открытом аукционе, или о признании только одного участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в открытом аукционе, участником открытого аукциона, в указанный в [части 6](#) настоящей статьи протокол вносится информация о признании открытого аукциона несостоявшимся. Протокол размещается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией на электронной площадке.

В нарушение части 6 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» оформленный заказчиком протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 29.10.2013 не содержит указания положений документации об открытом аукционе в электронной форме, которым не соответствует заявка на участие в открытом аукционе участника размещения заказа с порядковым номером заявки 2, положений заявки на участие в открытом аукционе, которые не соответствуют требованиям документации об открытом аукционе.

3.5. Частью 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» императивно установлены требования к содержанию первой части заявки в зависимости от предмета договора.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых используется товар первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения: согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, а также **конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе** в электронной форме, и **указание на товарный знак** (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для использования товара **при условии отсутствия в документации об открытом аукционе** в электронной форме **указания на товарный знак** используемого товара.

Требование к содержанию первой части заявки на участие в открытом аукционе заказчик установил в подпункте 2.4.1 пункта 2 документации об аукционе, согласно которому первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения:

«а) согласие участника размещения заказа на поставку товаров, соответствующих требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме, на условиях, предусмотренных указанной документацией;

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным в Техническом задании - Приложении № 1 к настоящей документации об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для поставки товара:

- указываются комплектация, параметры предлагаемого оборудования, наличие требуемых функций, при наличии требований к параметрам в виде значений - их конкретные величины».

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в данном случае заказчик установил требования к перечню сведений, предоставляемых участниками размещения заказа в составе первой части заявки на участие в аукционе, при размещении заказа на поставку товара, в то время как согласно извещению о проведении открытого аукциона № 0352300034813000056 предметом договора является выполнение работ по демонтажу, монтажу и вводу в эксплуатацию светодиодного операционного светильника при выполнении которых используется товар.

Учитывая, что Техническое задание не содержало указания на товарный знак товара, используемого при выполнении работ, то, следовательно, по смыслу подпункта «б» пункта 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» и требования к содержанию первой части заявки, установленным заказчиком в подпункте 2.4.1 пункта 2 документации об аукционе, участники размещения заказа в данном случае должны были указать в первой части заявки **исключительно согласие** на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе, **а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе.**

В силу части 1 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе, содержащие предусмотренные [частью 4 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона сведения, на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в отношении товаров, работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.

Согласно части 4 статьи 41.9 Федерального 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.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе от 29.10.2013 участнику размещения заказа с порядковым номером заявки 2 отказано в допуске к участию в аукционе с указанием следующего основания: *«Несоответствие сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 Федерального закона № 94-ФЗ, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме»*.

Как было ранее указано, данный протокол оформлен заказчиком с нарушением части 6 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов», поскольку не содержит указания положений документации об открытом аукционе в электронной форме, которым не соответствует заявка на участие в открытом аукционе участника размещения заказа с порядковым номером заявки 2, положений заявки на участие в открытом аукционе, которые не соответствуют требованиям документации об открытом аукционе.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснила, что в данном случае участнику размещения заказа было отказано в допуске к участию в открытом аукционе, в связи с тем, что он не указал сведений о товарном знаке товара (светодиодного операционного светильника), поставляемого в рамках размещения данного заказа, поскольку данный товар в обязательном порядке должен иметь зарегистрированный товарный знак.

Изучив содержание первых частей заявок всех участников размещения заказа, Комиссия установила, что в заявке участника размещения заказа с порядковым номером заявки 2 содержится согласие участника размещения заказа на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующего значениям, установленным документацией об открытом аукционе, но без указания на товарный знак используемого товара, а именно указано: *«Светодиодный операционный светильник. Торговой марки нет, КНР»*, что соответствует требованиям, установленным подпунктом «б» пункта 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» и документации об открытом аукционе.

Комиссия не может согласиться с позицией представителя заказчика о том, что товар (светодиодный операционный светильник) в обязательном порядке должен иметь зарегистрированный товарный знак, в связи с тем, что содержание первой части заявки участника размещения заказа с порядковым номером заявки 2 без указания на товарный знак предлагаемого для использования товара не противоречит положениям подпункта «б» пункта 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов», а может свидетельствовать об отсутствии товарных знаков на соответствующие товары.

Следует также учесть, что если в действительности предлагаемый участником аукциона для использования товар имеет товарный знак, а организация не указала в первой части заявки на него, у аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме отсутствует реальная возможность проверить сведения о наличии/отсутствии товарного знака у предлагаемого для использования товара.

Данная позиция в целом соответствует сложившейся арбитражной практике (постановление Федерального Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 11 января 2012 года по делу № А32-8864/2011).

Учитывая вышеприведенные положения Федерального закона «О размещении заказов» и документации об аукционе, Комиссия считает необоснованным отказ участнику размещения заказа с порядковым номером заявки 2 в допуске к участию в открытом аукционе в связи с неуказанием товарного знака товара (светодиодного операционного светильника), который будет использоваться при выполнении работ **в тех случаях, когда заказчиком изначально в документации об открытом аукционе не был указан товарный знак**, что является нарушением части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов».

На основании изложенного и руководствуясь частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов», пунктами 3.32, 3.35 и 3.37 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденного приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, зарегистрированным в Минюсте России 01.08.2012 № 25073, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу ООО «СибМэл» на действия БУЗОО «Родильный дом № 5» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на демонтаж, монтаж и ввод в эксплуатацию светодиодного операционного светильника (извещение № 0352300034813000056).
2. Признать в действиях БУЗОО «Родильный дом № 5» нарушение требований пункта 13 части 3 статьи 41.6, части 7 статьи 41.8, частей 4 и 6 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов».
3. В соответствии с частью 9 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» выдать БУЗОО «Родильный дом № 5» и его аукционной комиссии, оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.
4. По фактам выявленных нарушений законодательства о размещении заказов передать материалы открытого аукциона (извещение № 0352300034813000056) должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица БУЗОО «Родильный дом № 5», утвердившего документацию об открытом аукционе.

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/394-2013

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

31 октября 2013 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее – Комиссия) в составе <...>,

рассмотрев жалобу ООО «СибМэл» на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Родильный дом № 5» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на демонтаж, монтаж и ввод в эксплуатацию светодиодного операционного светильника (извещение № 0352300034813000056),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон «О размещении заказов»), установив в действиях бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Родильный дом № 5» и его аукционной комиссии нарушение пункта 13 части 3 статьи 41.6, части 7 статьи 41.8, частей 4 и 6 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов»,

на основании своего Решения от 31.10.2013 № 03-10.1/394-2013, руководствуясь частью 5 и пунктами 1 и 2 части 9 статьи 17, частью 1 статьи 17.1, частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Родильный дом № 5» и его аукционной комиссии в срок до 14.11.2013:

- отменить протоколы, составленные в ходе проведения открытого аукциона в электронной форме;
- повторно рассмотреть первые части заявок на участие в открытом аукционе всех участников размещения заказа с учетом нарушений, указанных в Решении Комиссии Омского УФАС России от 31.10.2013 № 03-10.1/394-2013;
- назначить новую дату проведения аукциона.

2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер»:

- обеспечить бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Родильный дом № 5» и его аукционной комиссии возможность выполнения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания;

- назначить время проведения аукциона, уведомив всех участников размещения заказа о дате и времени проведения аукциона.

3. Бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Родильный дом № 5», оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» об исполнении пунктов 1 и 2 настоящего предписания проинформировать Омское УФАС России **в срок до 15.11.2013** с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии <...>

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

Невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа **влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.