

РЕШЕНИЕ

По делу № 335/17

о нарушении законодательства о контрактной системе

«23» мая 2017г. г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по контролю в сфере закупок (далее Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

Б<...> – Врио заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии:

П<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок;

М<...> – государственного инспектора отдела контроля закупок,

с участием представителей:

от заявителя ООО «РОСТ» - М<...> ;

от заказчика – МКУ «Управление капитального строительства Администрации города Бийска» – Т<...> , Ч<...> , П<...> ;

от уполномоченного органа - Администрации города Бийска – не явились, уведомлены,

рассмотрев жалобу ООО «РОСТ» на действия аукционной комиссии уполномоченного органа - Администрации города Бийска при проведении закупки № 01 17300067817000033 «Выполнение работ по объекту: "Выборочный капитальный ремонт здания МБУ ДО "Родина" (здание ДТТ им. Я.Ф. Савченко, планетарий) по ул. Социалистическая, 2/1 в г. Бийске», согласно Федеральному закону от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы поступила жалоба ООО «РОСТ» на действия аукционной комиссии уполномоченного органа - Администрации города Бийска при проведении закупки № 01 17300067817000033 «Выполнение работ по объекту: "Выборочный капитальный ремонт здания МБУ ДО "Родина" (здание ДТТ им. Я.Ф. Савченко, планетарий) по ул. Социалистическая, 2/1 в г. Бийске».

Заявитель в жалобе указывает, что согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 01 17300067817000033 от 16.05.2017 г. аукционной комиссией было принято неправомерное решение о несоответствии заявки № 10 ООО «РОСТ» требованиям документации об аукционе со следующим обоснованием причин: «Основания: На основании п.1 ч.4 ст. 67 ФЗ-44, раздела 8 Документации о закупке: непредоставление информации, предусмотренной частью 3 ст. 66 ФЗ-44. В частности, в составе заявки участника не предоставлено: фирменное наименование в отношении товара п. 15 «Растворитель».

Заявитель считает указанное решение аукционной комиссии незаконным в силу положений п. 3 ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе. Фирменное наименование в заявке не было указано по причине его отсутствия.

Кроме того, Заявитель указал на неправомерность отказа в допуске, по аналогичному основанию, 7 заявок из 10 поданных на участие в электронном аукционе.

На основании изложенного, Заявитель просит приостановить осуществление закупки, выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Представитель Заказчика представил документы по запросу, по доводам жалобы

пояснил, что считает ее необоснованной.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, а также изучив представленные документы, Комиссия УФАС по Алтайскому краю по контролю в сфере закупок пришла к следующим выводам.

П. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с ч. 3 - 6 ст. 66 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению.

В соответствии с п.п. б) п. 3 ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать: согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Аналогичное требование к составу первой части заявки содержится в документации о закупке.

Участником закупки, по спорному пункту, в составе заявки на участие в электронном аукционе был предложен: «Растворитель Марки Р-4, производства Российской Федерации».

В соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае: непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации.

Как указал представитель заказчика, решение об отказе в допуске было мотивировано следующим: товар «Растворитель» в соответствии с п. 11 Решения Комиссии Таможенного союза от 28.05.2010 № 299 «О применении санитарных мер в Евразийском экономическом союзе» включен в перечень товаров подлежащих государственной регистрации. Указанным Решением утверждено положение о Реестре свидетельств государственной регистрации.

В соответствии с Положением о Федеральной службе по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 322, полномочия по регистрации товаров если они включены в раздел II Единого перечня товаров, подлежащих санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю) на таможенной границе и таможенной территории Таможенного союза, осуществляет Роспотребнадзор.

Административным регламентом Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по предоставлению государственной услуги по государственной регистрации впервые внедряемых в производство и ранее не использовавшихся химических, биологических веществ и изготавливаемых на их основе препаратов, потенциально опасных для человека (кроме лекарственных средств); отдельных видов продукции, представляющих потенциальную опасность для человека (кроме лекарственных средств); отдельных видов продукции, в том числе пищевых продуктов, впервые ввозимых на таможенную территорию Таможенного союза", утвержденным Приказом Роспотребнадзора от 23.07.2012 № 781 определено, что Реестр является основой информационной системы учета продукции и ведется в форме электронной базы данных, защищенной от повреждения и несанкционированного доступа. Реестр

ведется в целях информирования потребителей, производителей и поставщиков продукции.

Реестр свидетельств о государственной регистрации товаров доступен на официальном выделенном сервере Роспотребнадзора «<http://fp.crc.ru/>» и на сайте Евразийской экономической комиссии «<https://portal.eaeunion.org>».

В соответствии со сведениями Реестра, в отношении товара «Растворитель» марки Р-4 существует 8 записей. В отношении всех указанных записей производителями являются коммерческие организации, обладающие фирменными наименованиями.

Учитывая изложенные факты, представитель заказчика полагал необходимым указание в заявке одного из фирменных наименований юридических лиц, указанных в реестре.

По мнению представителя заказчика, товар может быть произведен только юридическим лицом. Товар, не включенный в указанный реестр, не допускается до свободного оборота на территории Российской Федерации.

Исходя из правовой позиции представителя Заказчика, при подаче заявки необходимо указать организационную правовую форму и наименование юридического лица, производшего товар (указанное также следует из протокола рассмотрения первых частей заявок и содержания заявок допущенных до участия в закупке).

Указанные доводы представителя заказчика не могут быть приняты во внимание в силу следующего.

Совокупность приведенных представителем заказчика нормативных актов, касающихся применения санитарных мер в евразийском экономическом союзе и др. не относятся к предмету рассматриваемого спора, поскольку: во-первых, касаются вопроса государственного санитарно-эпидемиологического надзора (контроля) на таможенной границе и таможенной территории Евразийского экономического союза;

во-вторых, применяются к отношениям по государственной регистрации впервые внедряемых в производство и ранее не использовавшихся химических, биологических веществ и изготавливаемых на их основе препаратов, потенциально опасных для человека (кроме лекарственных средств); отдельных видов продукции, представляющих потенциальную опасность для человека (кроме лекарственных средств); отдельных видов продукции, в том числе пищевых продуктов, впервые ввозимых на таможенную территорию Таможенного союза. Заказчиком не представлено доказательств невозможности поставки товаров произведенных на территории РФ; в том числе внедренных в производство и не впервые использовавшихся.

Закон о контрактной системе (в ред. Федерального закона от 28.12.2013 № 396-ФЗ) обязывал участника закупки указывать наименование производителя. Однако Закон о контрактной системе (в ред. Федеральных законов от 28.12.2013 N 396-ФЗ, от 31.12.2014 N 498-ФЗ) исключил данное требование, а в отношении фирменного наименования оставил оговорку «при наличии».

Позиция заказчика при рассмотрении заявок фактически также подразумевает необходимость указать наименование производителя товара, что является недопустимым с точки зрения действующего законодательства.

Исходя из позиции ФАС России, изложенной в Письме от 01.07.2016г. № ИА/44535/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке», следует что участник не обязан иметь в наличии товар на момент подачи заявки.

Таким образом, позиция заказчика о необходимости указания фирменного

наименования в составе заявке, свидетельствует о том, что заказчик предполагает обязанность участника закупки иметь товар, предполагаемый к поставке на момент подачи заявки, что противоречит сформированной правовой позиции. Кроме того, в соответствии с ч. 1 ст. 1474 ГК РФ юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети Интернет.

Т.е. фирменное наименование – средство индивидуализации юридического лица, под именем которого осуществляется его производственная, торговая или иная деятельность. Фирменным наименованием может обладать только юридическое лицо, право на использование фирменного наименования физическими лицами гражданским законодательством не предусмотрено.

В соответствии с частью 1 статьи 19 ГК РФ гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию, имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая.

Положениями Закона о контрактной системе установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указание на фирменное наименование в случае наличия такого наименования.

Таким образом, в случае если предполагаемый к поставке товар был произведен не юридическим лицом, указание на фирменное наименование не требуется.

Однако заказчиком не представлены доказательства невозможности поставки товара, произведенного не юридическим лицом.

Кроме того, заказчиком не представлено доказательств того, что предлагаемый Заявителем к поставке товар имеет фирменное наименование

В соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае: непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации.

Ч. 5 ст. 67 Закона о контрактной системе установлено, что, отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 настоящей статьи, не допускается.

Учитывая изложенное, довод жалобы является обоснованным.

В ходе проведения внеплановой проверки Комиссией УФАС по Алтайскому краю установлено, что аналогичные нарушения требований ч. 5 ст. 67 Закона о контрактной системе аукционной комиссией было допущено при рассмотрении заявок с порядковыми номерами: 2, 3, 4, 5, 6, 8.

Комиссия, руководствуясь ст. 99, 105, 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РОСТ» обоснованной.
2. Признать действия аукционной комиссии уполномоченного органа Администрации города Бийска при проведении закупки, выразившиеся в нарушении ч. 5 ст. 67 Закона о контрактной системе неправомерными.
3. Выдать аукционной комиссии, уполномоченному органу предписание об устранении допущенных нарушений.
4. Передать материалы дела должностному лицу УФАС по Алтайскому краю для принятия решения о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии _____ Б<...>
Члены комиссии: _____ П<...>
_____ М<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 57 (335/17)
об устранении нарушения в сфере закупок
«23» мая 2017 г. г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по контролю в сфере закупок (далее Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

Б <...> – Врио заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии:

П<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок;

М<...> – государственного инспектора отдела контроля закупок, на основании решения от «23» мая 2017 года по делу № 335/17 принятому по результатам рассмотрения жалобы ООО «РОСТ» на действия аукционной комиссии уполномоченного органа - Администрации города Бийска при проведении закупки № 0117300067817000033 «Выполнение работ по объекту: "Выборочный капитальный ремонт здания МБУ ДО "Родина" (здание ДТТ им. Я.Ф. Савченко, планетарий) по ул. Социалистическая, 2/1 в г. Бийске», согласно Федеральному закону от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), руководствуясь статьей 99 Закона о контрактной системе предписывает:

1. Аукционной комиссии – отменить результаты и протоколы, составленные в ходе проведения электронного аукциона № 0117300067817000033. Разместить информацию об отмене указанных протоколов в сети Интернет;
2. Оператору электронной площадки уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в электронном аукционе, об отмене протоколов, составленных в ходе проведения процедуры закупки № 0117300067817000033;
3. Оператору электронной площадки, Уполномоченному органу – разместить информацию о новой дате проведения процедуры рассмотрения первых частей заявок.
4. Оператору электронной площадки – определить новую дату и время проведения электронного аукциона;
5. Аукционной комиссии – повторно рассмотреть первые части заявок на участие в электронном аукционе в электронной форме в соответствии с требованиями законодательства о закупках и учетом решения № 335/17;
6. Аукционной комиссии, Оператору электронной площадки – осуществить дальнейшее проведение процедуры закупки в соответствии с требованиями законодательства о закупках;
7. Срок исполнения предписания - до «31» мая 2017 года;
8. Об исполнении настоящего предписания сообщить в УФАС по Алтайскому краю в срок до «31» мая 2017 года.

В случае неисполнения настоящего предписания, УФАС по Алтайскому краю на основании части 25 статьи 99 Закона о контрактной системе вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Примечание. За уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение настоящего Предписания в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридические и должностные лица несут административную ответственность.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Алтайского края.

Председатель Комиссии _____ Б<...>

Члены комиссии: _____ П<...>

_____ М<...>