РЕШЕНИЕ

по делу № 12-06/01-69

27 февраля 2012 г. **г. Волгоград**

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Мироненко П.И. – Председателя Комиссии, руководителя Управления ФАС по Волгоградской области,

Бабкиной Ю.А. - Члена Комиссии, начальника отдела контроля размещения госзаказа,

Колесниковой О.В. – Члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

в присутствии:

Мироновой Л.А. – представителя Комитета экономики Администрации Волгоградской области (по доверенности № 07-16-15/25 от 12.09.2011г.),

Гаврилова Д.А. – представителя ООО «Специалист» (по доверенности от 01.02.2012г.),

Лисунова К.В. - представителя ООО «Специалист» (по доверенности от 01.02.2012г.),

Гетиева И.А. – и.о. директора ООО «Специалист»,

рассмотрев материалы дела № 12-06/01-69, возбужденного на основании жалобы ООО «Специалист», в которой обжалуются действия аукционной комиссии уполномоченного органа при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту объекта «9-ти этажное здание 1984 г. постройки (Блок № 1 стационар)» для ГУЗ «ВОКОД №1», г. Волгоград в рамках реализации региональной программы «Модернизация здравоохранения Волгоградской области на 2011 - 2012 годы», номер извещения **0129200001911003281,**

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 20.02.2012 г. вх. № 1031 поступила жалоба ООО «Специалист», в которой обжалуются действия аукционной комиссии

уполномоченного органа при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту объекта «9-ти этажное здание 1984 г. постройки (Блок № 1 стационар)» для ГУЗ «ВОКОД №1», г. Волгоград в рамках реализации региональной программы «Модернизация здравоохранения Волгоградской области на 2011 - 2012 годы», номер извещения 0129200001911003281.

ООО «Специалист» в своей жалобе сообщает следующее.

Проколом повторного рассмотрения заявок от 13.02.2012 заявка ООО «Специалист», зарегистрированная под номером 2, вновь была отклонена по следующей причине:

«Заявка подлежит отклонению на основании п. 1 ч. 4 ст. 41.9 Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005г., и п.5.1.5.1 Раздела 1 «Общие условия проведения открытого аукциона в электронной форме» документации об аукционе, так как участником размещения заказа в составе своей заявки представлены недостоверные сведения, а именно:

В «Ведомости объёмов работ и основных применяемых материалов. Общестроительные работы» по позициям №№ 69 (раздел «Этаж 1»), 118 (раздел «Этаж 2»), 167 (раздел «Этаж 3»), 214 (раздел «Этаж 4»), 261 (раздел «Этаж 5»), 308 (раздел «Этаж 6»), 355 (раздел «Этаж 7»), 404 (раздел «Этаж 8») участником размещения заказа предложен материал «подвесные потолки <Армстронг> по каркасу из оцинкованного профиля (моющиеся)» под торговым наименованием «АРМСТРОНГ - БАЙКАЛ».

По заключению официального дистрибьютора подвесных потолков <Армстронг>, предложенные участником подвесные потолки (под торговым наименованием «АРМСТРОНГ - БАЙКАЛ») не являются медицинскими, не имеют биоблокирующую поверхность, влияющую на рост и развитие бактерий, не обладают антибактериальным покрытием и т.д.»

С повторным отклонением заявитель не согласен.

Согласно п.3 ч.4 ст. 41.8 ФЗ № 94 от 21.07.2005, первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать указанные в одном из следующих подпунктов сведения, в частности:

б) 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.

Данное требование продублировано и в ПРИЛОЖЕНИИ № 1 к Разделу 3 документации об открытом аукционе в электронной форме) «Ведомости объемов работ и основных применяемых материалов».

В «Ведомости объёмов работ и основных применяемых материалов.

Общестроительные работы» по позициям №№ 69 (раздел «Этаж 1»), 118 (раздел «Этаж 2»), 167 (раздел «Этаж 3»), 214 (раздел «Этаж 4»), 261 (раздел «Этаж 5»), 308 (раздел «Этаж 6»), 355 (раздел «Этаж 7»), 404 (раздел «Этаж 8») Заказчику требовался материал «подвесные потолки <Армстронг> или эквивалент, типа Армстронг или эквивалент, по каркасу из оцинкованного профиля (моющиеся)» с техническими характеристиками, соответствующими одной уникальной марке продуктов Armstrong Bioguard Plain, т.е. гигиенические с антибактериальным покрытием плиты и подвесная система.

При этом в соответствующих пунктах технического задания товарный знак данного продукта Заказчиком обозначен не был и не мог быть объективно указан, поскольку для данной торговой марки одноименный товарный знак просто не существует.

В своей заявке в одноименных пунктах технического задания ООО «Специалист» был предложен подвесной потолок с конкретными показателями, соответствующими значениям торговой марки Armstrong Bioguard Plain, а в качестве товарного знака (ввиду отсутствия такового у данной марки) был указан один из известных заявителю товарных знаков ® АРМСТРОНГ-БАЙКАЛ, принадлежащий американской компании АВИ Лайесенсинг Компании, создавшей саму идею подвесных потолков Армстронг (№ 316132 в Реестре товарных знаков и знаков обслуживания в Российской Федерации).

Посчитав, что ООО «Специалист» было предложено торговое наименование АРМСТРОНГ-БАЙКАЛ, не имеющее гигиенических характеристик, требуемых Заказчику, аукционная комиссия уполномоченного органа сделала вывод о предоставлении заявителем недостоверных сведений.

Данный вывод аукционной комиссии уполномоченного органа сделан ею преждевременно, ошибочно, без учета существенных для понимания этого вопроса обстоятельств, прежде всего, ввиду неверного отождествления категорий «товарный знак» и «торговое наименование», которые далеко не тождественны друг другу.

Согласно ч.1 ст. 1477 ГК РФ, товарный знак есть обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. Понятие торговой марки (торгового наименования) в ГК РФ отсутствует.

Согласно ч.3 ст. 1492 ГК РФ, заявка на товарный знак должна содержать, в числе прочего, перечень товаров, в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака и которые сгруппированы по классам Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков. Обращаем внимание комиссии на то, что регистрация товарного знака осуществляется именно по классам МКТУ, а не по торговым маркам (торговым наименованиям).

Как видно из реестровой записи № 316132 Реестра товарных знаков товарный знак ® АРМСТРОНГ-БАЙКАЛ зарегистрирован в отношении товаров класса МКТУ 17, включающего покрытия звукоизоляционные и звукопоглощающие в виде плиток и панелей, и класса МКТУ 19, включающего материалы

строительные, перекрытия потолочные; плитки; покрытия. Запись № 316132 Реестра не содержит указания на конкретную торговую марку подвесного потолка, охватываемого данным товарным знаком.

Достоверными являются и указанные в одноименных пунктах заявки характеристики, так как они относятся именно к Armstrong Bioguard Plain, а не к Албес, Роквулл, ДМФ и иным подвесным потолкам иных производителей.

В связи с этим, заключение официального дистрибьютора, положенное в основу повторного отклонения заявки, не может служить доказательством предоставления недостоверных сведений, поскольку в нем идет речь о торговом наименовании АРМСТРОНГ-БАЙКАЛ, а не о товарном знаке.

Согласно п. 3 ч.4 ст. 41.8 ФЗ № 94 от 21.07.2005, если Заказчик не известил участников размещения заказа о том конкретном (видовом) товарном знаке, которому он отдает предпочтение, участник размещении заказа должен указать товарный знак предлагаемого товара только при его наличии, а при его отсутствии - вправе указать любой товарный знак этого производителя, в том числе известный ему в предпринимательской среде по обычаям делового оборота, либо не указывать вообще. Участник размещения заказа не обязан знать все товарные знаки. Исходя из принципов прозрачности и гласности размещения заказов, на сегодняшний день в законе действует только такая схема и отклонение заявки по приведенным основаниям не допускается.

В настоящем случае речь в заявке шла только об одном Армстронге, что не предполагало возможности поставки подвесного потолка какого-либо другого производителя.

Таким образом, сведения, указанные в заявке ООО «Специалист» по названным пунктам, являются достоверными.

На заседании комиссии представитель Комитета экономики Администрации Волгоградской области - по существу жалобы пояснил следующее.

Заказчик и уполномоченный орган считают жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению. Участнику размещения заказа ООО «Специалист» правомерно отказано в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме на основании п.1 ч.4 ст.41.9 Федерального закона от 21 июля 2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Закон о размещении заказов).

Выслушав доводы сторон, ознакомившись с представленными документами и проведя внеплановую проверку, Комиссия УФАС по Волгоградской области пришла к выводу, что жалоба ООО «Специалист» является необоснованной по следующим основаниям.

Уполномоченным органом - Комитетом экономики Администрации Волгоградской области 27.12.2011 года был объявлен открытый аукцион в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту объекта «9-ти этажное здание 1984 г. постройки (Блок № 1 стационар)» для ГУЗ «ВОКОД №1», г. Волгоград в

рамках реализации региональной программы «Модернизация здравоохранения Волгоградской области на 2011 - 2012 годы».

Согласно протоколу № 61.3 ЭА повторного рассмотрения областной единой комиссией по размещению заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд Волгоградской области и нужд бюджетных учреждений Волгоградской области заявок (первых частей) на участие в открытом аукционе в электронной форме от 13.02.2012 г. первая часть заявки с порядковым номером 2 (ООО «Специалист»), поданная на участие в открытом аукционе в электронной форме, была отклонена на основании п. 1 ч. 4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов, и п.5.1.5.1 Раздела 1 "Общие условия проведения открытого аукциона в электронной форме" документации об аукционе, так как участником размещения заказа в составе своей заявки представлены недостоверные сведения.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 настоящего 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 п. 1 ч. 4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в непредоставления сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверных сведений.

Согласно ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать указанные в одном из следующих подпунктов сведения:

3) при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, в том числе означающее согласие на использование товара, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе, или согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для использования товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник размещения заказа предлагает для использования 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 используемого товара, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак;

б) 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.

Аналогичные требования содержатся в п. 3.2.2.3. Раздела 1 «Общие условия проведения открытого аукциона в электронной форме» документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту объекта «9-ти этажное здание 1984 г. постройки (Блок № 1 стационар)» для ГУЗ «ВОКОД №1», г. Волгоград в рамках реализации региональной программы «Модернизация здравоохранения Волгоградской области на 2011 - 2012 годы».

В «Техническом задании» аукционной документации приведены материалы, используемые в ходе работ, в частности по позиции 118 подвесные потолки «Армстронг» или эквивалент по каркасу из оцинкованного профиля (моющиеся) со следующими характеристиками: подвесные потолки медицинские в комплекте с подвесной системой; потолочная плита должна иметь биоблокирующую поверхность, влияющую на рост и развитие бактерий; состав: необходимо минераловолокно с антибактериальным покрытием и др. Соответственно, участник обязан указать товарный знак (при его наличии) и конкретные показатели материалов.

В ходе пересмотра заявок по предписанию антимонопольного органа аукционная комиссия при изучении заявки под порядковым номером 2 установила, что данным участником размещения заказа в нарушение вышеприведенных правовых норм и положений аукционной документации представлены недостоверные сведения относительно подвесных потолков Армстронг-Байкал. Участник указал, что данные потолки являются медицинскими в комплекте с подвесной системой; потолочная плита имеет биоблокирующую поверхность, влияющую на рост и развитие бактерий; состав: минераловолокно с антибактериальным покрытием. Однако, согласно официальному письму производителя ООО «Армстронг Ворлд Индастриз» и письму официального представителя производителя Армстронг Ворлд Индастриз ООО «КомплектСтрой» (исх. № б/н от 11.02.2012 г.), предоставленных уполномоченным органом на заседании Комиссии, подвесные потолки Армстронг-Байкал не имеют антибактериального покрытия, не обладают биоблокирующей поверхностью, влияющей на рост и развитие бактерий.

Таким образом, аукционной комиссией принято правомерное решение об отказе в допуске к участию в аукционе участнику размещения заказа под порядковым номером 2 на основании представления участником размещения заказа в составе заявки недостоверных сведений.

Внеплановая проверка указанного размещения заказа на предмет соблюдения законодательства о размещении заказов Комиссией Управления ФАС по Волгоградской области была проведена в рамках дела № 12-06/01-41.

На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством, Комиссия на основании ч.ч. 9, 10 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Специалист» необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в Арбитражный Суд Волгоградской области в течение трех месяцев со дня его принятия.