

Решение по делу № 130
о нарушении законодательства о размещении заказов

«02» июня 2010 года г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю в сфере размещения заказов в составе:

В присутствии представителей: ГУК «Брянская областная филармония», Департамента государственных закупок Брянской области.

в отсутствие надлежащим образом уведомленного заявителя,

рассмотрев поступившую жалобу участника размещения заказа ООО «Фортиссимо»

установила:

27.05.2010 г. в адрес Брянского УФАС поступила жалоба участника размещения заказа ООО «Фортиссимо» на действия государственного заказчика ГУК «Брянская областная филармония» при размещении заказа путем проведения открытого аукциона по закупке концертного рояля в количестве 1 штука.

Жалоба подана в срок, установленный ч.2 ст. 57 ФЗ от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее Закон о размещении заказов).

Рассмотрение жалобы назначено на «02» июня 2010 года на 10 часов 00 минут. На момент рассмотрения жалобы государственный контракт не заключен.

Согласно представленным документам 30 апреля 2010 г. уполномоченным органом Департамент государственных закупок Брянской области на официальном сайте закупок Брянской области www.tender.debryansk.ru размещены извещение и документация о проведении открытого аукциона на закупку концертного рояля по заявке ГУК «Брянская областная филармония».

Согласно Протокола № 128/1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе аукционной комиссией Департамента государственных закупок Брянской области приняты решения:

1) отказать в допуске к участию в открытом аукционе участникам размещения заказа ООО «Зона звука» и ООО «Нижегородское предприятие Авалон Лимитед»;

2) допустить к участию в аукционе участников размещения заказа ООО «ПрофитТрейд» и ООО «Старт-Вест-94».

Заявитель ООО «Фортиссимо» в своей жалобе указывает на следующие доводы:

1. Неправомерное требование заказчика о документальном подтверждении технических характеристик (сертификаты, патенты) при поставке, содержащееся в п. 3 описания характеристик Приложения к информационной карте аукциона «Характеристика закупаемой продукции». Данное требование является нарушением п. 3.1 ст.34 Закона о размещении заказов, согласно которому документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя. Предоставление документального подтверждения технических характеристик не входит в обычную практику комплектации при продаже роялей, и могут быть представлены по отдельному запросу официального торгового представителя (ООО «Старт-Вест-94») на усмотрение руководства фирмы «Steinway & Sons», так как относятся к технологической документации изготовления инструментов.

2. В п. 4 описания характеристик Приложения к информационной карте аукциона «Характеристика закупаемой продукции» указано требование о подтверждении производителя о предоставлении акустического выбора концертного рояля у Поставщика при поставке, которое нарушает антимонопольное законодательство.

Представитель государственного заказчика не согласился с доводами, изложенными в жалобе, и по существу вопроса пояснил следующее:

1. Требование о документальном подтверждении технических характеристик (сертификаты, патенты) при поставке было включено в документацию для обеспечения гарантии поставки качественного товара, отвечающего всем установленным требованиям, так как предоставление патента точно указывает на производителя поставляемого товара.

2. Требование о предоставлении подтверждения производителя о предоставлении права акустического выбора концертного рояля у Поставщика при поставке также устанавливает определенные гарантии в отношении качественных характеристик товара. У поставщиков зачастую есть в наличии несколько экземпляров товара, что дает возможность выбора покупателем именно того товара, который необходим. В частности, в отношении рояля это дает нам возможность выбрать соответствующий по звучанию рояль.

Заслушав пояснения заказчика, изучив представленные документы, осуществив внеплановую проверку в соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов, Комиссия Брянского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов пришла к следующим выводам:

1. Государственным заказчиком ГУК «Брянская областная филармония» нарушены требования ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов, согласно положению которых документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа, и положения ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которым при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, поскольку государственным заказчиком в документации об открытом аукционе установлено требование о документальном подтверждении предлагаемых участниками размещения заказов технических характеристик товара (патенты) при поставке. В силу ст. 456 ГК РФ продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации). Таким образом, документы, подтверждающие качество товара, соответствие его технических характеристик потребностям заказчика, передается участником размещения заказа при исполнении государственного контракта. Поскольку в соответствии со ст.ст. 1353, 1354 Гражданского кодекса РФ патентом на изобретение, полезную модель или промышленный образец является документ, удостоверяющий приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца, авторство и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец, а не качество товара, а, также учитывая, что право на получение патента реализуется по усмотрению автора, то государственный заказчик в документации об аукционе не вправе возлагать на всех участников размещения заказа, претендующих на заключение государственного контракта, требование о предоставлении патента на товар в рамках исполнения государственного контракта. Установленное государственным заказчиком условие о необходимости предоставления будущим победителем открытого аукциона патента на товар или его составляющие элементы, возлагает на участников размещения заказа, каждый из которых потенциально может стать победителем аукциона, изначально дополнительные обязательства по получению патента при его отсутствии для участия в аукционе, что нарушает права и законные интересы участников размещения заказа и влечет ограничение количества участников аукциона.

2. Государственным заказчиком ГУК «Брянская областная филармония» нарушены требования ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении

заказов, согласно положениям которых документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа, и положения ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которому при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, поскольку заказчиком в документации об аукционе установлено требование о подтверждении производителя о предоставлении права акустического выбора концертного рояля у Поставщика при поставке, что также влечет за собой ограничение количества участников размещения заказа.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь ч.6 ст. 60 Закона о размещении заказов

Решила:

1. Признать жалобу участника размещения заказа ООО «Фортиссимо» на действия ГУК «Брянская областная филармония» при размещении заказа путем проведения открытого аукциона на закупку концертного рояля обоснованной.
2. По итогам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки признать в действиях государственного заказчика ГУК «Брянская областная научная универсальная библиотека им. Ф.И. Тютчева» нарушение требований ч. 3.1 ст. 34 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. Выдать ГУК «Брянская областная филармония» предписание об устранении нарушений требований ч. 3.1 ст. 34 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

Предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

«02» июня 2010 года г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по контролю в сфере размещения заказов в составе:

на основании своего решения от 02 июня 2010 г. по итогам рассмотрения жалобы участника размещения заказа ООО «Фортиссимо» на действия заказчика ГУК «Брянская областная филармония» при размещении заказа путем проведения открытого аукциона по закупке концертного рояля в количестве 1 штука,

руководствуясь пунктом 1 части 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

предписывает:

ГУК «Брянская областная филармония» устранить нарушения требований ч. 3.1 ст.34 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»: при заключении государственного контракта по поставке концертного рояля исключить из содержания государственного контракта условий о предоставлении победителем открытого аукциона о предоставлении патента на поставляемый товар и подтверждения производителя о предоставлении права акустического выбора рояля у Поставщика при поставке.

Предписание должно быть исполнено в срок до 14.06.2010 года.

Доказательства исполнения настоящего предписания представить в адрес Брянского УФАС России в срок до 14 июня 2010 года.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание. За уклонение от исполнения настоящего Предписания в соответствии с действующим законодательством должностные лица несут административную ответственность.