

Решение № 03-10.1/461-2013

о признании жалобы обоснованной

04 декабря 2013 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Воронцовой В.С. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Вормсбехера А.В. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Алексиной А.П. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

рассмотрев жалобу ООО «ММ-2007» (далее – заявитель) на действия единой комиссии заказчика – бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Медико-санитарная часть № 4» (далее – заказчик, БУЗОО «МСЧ № 4») при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту автоклавной (3 этаж) стационара БУЗОО "МСЧ №4" по адресу: ул. Воровского, д.62/1 (извещение № 0352300080013000068) (далее – открытый аукцион),

в присутствии представителя заказчика <....>;

в отсутствие представителя заказчика, извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 13561э от 27.11.2013) на действия единой комиссии заказчика при проведении открытого аукциона.

Заявитель полагает, что единая комиссия нарушила требования 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»), неправомерно отказав Обществу в допуске к участию в аукционе.

С учетом изложенного, заявитель просит Комиссию Омского УФАС России отменить протокол рассмотрения первых частей заявок, допустить Общество к участию в открытом аукционе и привлечь заказчика к административной ответственности.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-8816 от 28.11.2013) заказчиком были представлены материалы открытого аукциона, из которых следует, что 13.11.2013 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-

телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) размещены извещение № 0352300080013000068 и документация об открытом аукционе с начальной (максимальной) ценой гражданско-правового договора 806809,66 руб.

Как следует из протокола рассмотрения первых частей заявок от 26.11.2013, на участие в открытом аукционе поступило 19 заявок, всем участникам размещения заказа (в том числе заявителю) отказано в допуске к участию в открытом аукционе. Открытый аукцион признан несостоявшимся.

3. В результате рассмотрения жалобы ООО «ММ-2007», представленных материалов, пояснений представителя заказчика и осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» внеплановой проверки Комиссия признала жалобу **обоснованной**, исходя из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Федерального закона «О размещении заказов» документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1 - 3.2](#), [4.1](#) - [6 статьи 34](#) настоящего Федерального закона.

Согласно части 3 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. **При указании в документации об аукционе на товарные знаки они должны сопровождаться словами "или эквивалент"**, за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев размещения заказов на поставки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи.

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 подпунктами «а» и «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:

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.

Требование к содержанию первой части заявки на участие в открытом аукционе заказчик установил в подпункте «а» пункта 3.1 документации об аукционе, согласно которому первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения:

«Первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения: согласие участника размещения заказа на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным в таблице части II «ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ» настоящей документации об аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для использования товара».

Проанализировав Техническое задание, Комиссия установила, что указание на товарный знак используемого материала содержался **ТОЛЬКО** в позиции № 5 «Клей плиточный «Старатель-стандарт».

При этом Комиссия отмечает, что в нарушение требований части 1 статьи 41.6 и части 3 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов» данный товар заказчиком указан **без сопровождения словами «или эквивалент».**

Учитывая, что Техническое задание содержало указания на товарный знак товара, используемого при выполнении работ, только в пункте № 5, 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 «а» пункта 3.1 документации об аукционе, участники размещения заказа в данном случае должны были указать в первой части заявки **согласие** на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе, **а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе и указание на товарный знак** (его словесное обозначение) **(при его наличии)**, за исключением позиции 5.

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 26.11.2013 заявителю (заявка № 9) отказано в допуске к участию в аукционе с указанием следующего основания: *«На основании части 4 статьи 41.9 ФЗ № 94-ФЗ: непредставления сведений, предусмотренных пп. б п. 3 части 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, или предоставление недостоверных сведений. Отсутствует указание на товарный знак используемого материала».*

Изучив содержание первой части заявки заявителя, Комиссия установила, что в заявке Общества (заявка № 9) содержится согласие участника размещения заказа на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе, а также конкретные показатели используемых материалов, соответствующих значениям, установленным документацией об открытом аукционе, при этом указание на товарный знак используемых материалов содержалось только в пункте № 5, где участник предложил к поставке товар, указание на товарный знак которого содержалось в документации об открытом аукционе.

Комиссия не может согласиться с позицией представителя заказчика о том, что товары (в частности грунтовка, штукатурка и пр.) в обязательном порядке должны иметь зарегистрированный товарный знак, в связи с тем, что содержание первой части заявки участника размещения заказа с порядковым номером заявки 9 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 единой 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).

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что заявка заявителя полностью

соответствует требованиям, установленным пунктом 3 части 4 статьи 41.8 Федерального закона «О размещении заказов» и документации об открытом аукционе.

Учитывая вышеприведенные положения Федерального закона «О размещении заказов» и документации об аукционе, Комиссия считает необоснованным отказ участнику размещения заказа с порядковым номером заявки 9 в допуске к участию в открытом аукционе в связи с неуказанием товарных знаков материалов, которые будут 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».

С учетом изложенного, Комиссия признала жалобу заявителя о неправомерном отказе Обществу в допуске к участию в открытом аукционе **обоснованной**.

4. В результате осуществления внеплановой проверки Комиссия установила также следующее.

Заявки участников с порядковыми номерами заявок №№ 4, 5-8, 10-14, 17 содержали аналогичные сведения, что и заявка № 9 заявителя, вместе с тем, указанным участникам единой комиссией необоснованно было отказано в допуске к участию в открытом аукционе в связи с неуказанием товарного знака используемых товаров.

Как следует из протокола рассмотрения первых частей заявок от 26.11.2013 участнику с порядковым номером заявки № 3 отказано по следующим основаниям: *«На основании части 4 статьи 41.9 ФЗ № 94-ФЗ: непредставления сведений, предусмотренных пп. б п. 3 части 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, или предоставление недостоверных сведений. Отсутствует указание на товарный знак используемого материала».*

Участником размещения заказа в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме указаны неконкретные показатели, а именно: в позиции 4 характеристики используемого материала указано «Витраж должен быть в одно стекло 6 мм»; в позиции 9 характеристики используемого материала указано «Рабочей средой должна служить вода».

По аналогичному основанию единой комиссией заказчика были отклонены участники № 18 и 19, в заявках которых по позиции № 14 указывалось «срок службы должен быть 30 лет».

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснила, что, по мнению заказчика, слово «должен» не является конкретным показателем, из которого не следует однозначно, соответствует ли товар требованиям документации.

Комиссия не может согласиться с указанной позицией заказчика, поскольку слово «должен» является конкретной характеристикой и по своему смыслу означает то, что произойдет неизбежно, непременно.

Кроме того, Комиссия установила, что заявки участников №№ 15 и 16 не содержали конкретных показателей используемых материалов. Вместе с тем, как следует из в

протокола рассмотрения заявок, основанием для отказа данным участникам в допуске к участию в открытом аукционе является «отсутствие указания на товарный знак используемого материала». Таким образом, единой комиссией неверно указаны в протоколе рассмотрения заявок основания отказа в допуске к участию в открытом аукционе участникам №№ 15 и 16.

На основании вышеизложенного, Комиссия установила, что в нарушение части 4 статьи 41.9 Федерального закона «О размещении заказов» единая комиссия заказчика неправоммерно отказала участникам № 3, 5 – 14, 17-19 в допуске к участию в открытом аукционе.

Указанные нарушения единой комиссии содержат состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь частью 5 статьи 17 и частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов», пунктом 5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 26.01.2011 № 30, зарегистрированного в Минюсте РФ 21.03.2011 № 20204, 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, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, зарегистрированного в Минюсте России 01.08.2012 № 25073, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу «ММ-2007» на действия единой комиссии заказчика – БУЗОО «МСЧ № 4» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту автоклавной (3 этаж) стационара БУЗОО "МСЧ №4" по адресу: ул. Воровского, д.62/1 (извещение № 0352300080013000068).
2. Признать в действиях БУЗОО «МСЧ № 4» нарушение требований части 4 статьи 41.9, части 1 статьи 41.6, части 3 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов».
3. В соответствии с частью 9 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» выдать БУЗОО «МСЧ № 4» и его единой комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.
4. По факту выявленных нарушений законодательства о размещении заказов передать материалы открытого аукциона № 0352300080013000068 должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Федерации об административных правонарушениях в отношении председателя единой комиссии БУЗОО «МСЧ № 4».

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

Председатель Комиссии

Т.П.Шмакова

В.С.Воронцова

Члены Комиссии:

А.В.Вормсбехер

А.П.Алексина

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/461-2013

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

04 декабря 2013 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Воронцовой В.С. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Вормсбехера А.В. - главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии,

Алексиной А.П. - главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «ММ-2007» на действия единой комиссии заказчика – бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Медико-санитарная часть № 4» (далее – заказчик, БУЗОО «МСЧ № 4») при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту автоклавной (3 этаж) стационара БУЗОО "МСЧ №4" по адресу: ул. Воровского, д.62/1 (извещение № 0352300080013000068) (далее – открытый аукцион),

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 БУЗОО «МСЧ №4» нарушение части 4 статьи 41.9, части 1 статьи 41.6, части 3 статьи 34 Федерального закона «О размещении заказов»,

на основании своего Решения от 04.12.2013 № 03-10.1/461-2013, руководствуясь частью 5 и пунктами 1 и 2 части 9 статьи 17, частью 1 статьи 17.1, частью 6 статьи 60 указанного Федерального закона,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. БУЗОО «МСЧ № 4» в срок до 22.12.2013:

- отменить протокол рассмотрения первых частей заявок от 26.11.2013;
- повторно рассмотреть первые части заявок на участие в аукционе с учетом нарушений, указанных в решении от 04.12.2013 № 03-10.1/461-2013;
- назначить новую дату проведения аукциона;

2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» обеспечить возможность исполнения БУЗОО «МСЧ № 4» действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания, назначить время проведения аукциона.

3. БУЗОО «МСЧ № 4», оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» об исполнении пунктов 1 и 2 настоящего предписания **проинформировать** Омское УФАС России **в срок до 23.12.2013 с приложением подтверждающих документов.**

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии Воронцову В.С.

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.

Председатель Комиссии

Т.П.Шмакова

В.С.Воронцова

Члены Комиссии:

А.В.Вормсбехер

А.П.Алексина