

ООО «Олимп»

385000, г. Майкоп, ул. Курганная, д. 285

Федеральное государственное казенное
учреждение «1 отряд федеральной
противопожарной службы по Республике
Адыгея»

385000, г. Майкоп, ул. Первомайская, 187

Оператору электронной площадки ЗАО
«Сбербанк-АСТ»

101000, г. Москва, Милютинский пер., д. 10,
стр. 4

РЕШЕНИЕ

по делу №К-69/14 о нарушении законодательства о закупках

Резолютивная часть решения оглашена: 24.07.2014

Решение в полном объеме изготовлено: 29.07.2014

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия УФАС) в составе: председателя Комиссии УФАС – временно исполняющего обязанности руководителя Управления – Женетля А.Ш., членов Комиссии УФАС: ведущих специалистов - экспертов Управления Вдовиной О.Ю., Кошко Г.Ю., Хачемизовой З.К., в присутствии представителя ООО «Олимп» <...>, представителей Заказчика – Федерального государственного казенного учреждения «1 отряд федеральной противопожарной службы по Республике Адыгея» <...>, <...> (доверенности от 23.07.2014 №609, 610 соответственно), рассмотрев жалобу ООО «Олимп» от 17.07.2014 №014 на действия государственного заказчика при проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитально-восстановительному ремонту здания, устройству горячего водоснабжения и ограждения территории пожарной части №13 пос. Каменноостский, ул. Карла Маркса, 11а ФГКУ «1 ОФПС по Республике Адыгея», проведя внеплановую проверку на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках)

УСТАНОВИЛА:

Федеральным государственным казенным учреждением «1 отряд федеральной противопожарной службы по Республике Адыгея» (далее – Заказчик) на официальном сайте для размещения закупок zakupki.gov.ru 27.06.2014 года размещены извещение и документация аукциона в электронной форме №0876100001414000023 на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитально-восстановительному ремонту здания, устройству горячего водоснабжения и ограждения территории пожарной части №13 пос. Каменноостровский, ул. Карла Маркса, 11а ФГКУ «1 ОФПС по Республике Адыгея» (далее – Аукцион). Начальная (максимальная) цена контракта – 7 950 040,00 (Семь миллионов девятьсот пятьдесят тысяч сорок) рублей. Документация об аукционе утверждена начальником Федерального государственного казенного учреждения «1 отряд федеральной противопожарной службы по Республике Адыгея» <...> 27.06.2014 года.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея 17.07.2014 поступила жалоба ООО «Олимп» (далее – Заявитель) от 17.07.2014 №014 на действия государственного заказчика при проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитально-восстановительному ремонту здания, устройству горячего водоснабжения и ограждения территории пожарной части №13 пос. Каменноостровский, ул. Карла Маркса, 11а ФГКУ «1 ОФПС по Республике Адыгея», в связи с необоснованным отказом в допуске к участию в аукционе.

В жалобе Заявитель указал, что им была подана заявка на участие в Аукционе (защищенный номер заявки 8187164) согласно требованиям Закона о закупках, состоящая из двух частей. В результате рассмотрения первой части заявки Заявителю было отказано в допуске к участию в Аукционе по пунктам 3 и 10 заявки.

С указанным выше решением аукционной комиссии Заявитель не согласен по следующим основаниям:

-в пункте 3 заявки Заказчик не верно определил «Изолон ППЭ», как разновидность материала. По мнению Заказчика, им были предложены положки под ламинат торговой марки «Изолон ППЭ». Статья 1516 ГК РФ относится к разделу IV ГК РФ «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации» и описывает правоотношения в сфере признания (определения) исключительных прав производителей товара. Заявитель в жалобе также указал, что согласно практике Верховного суда Российской Федерации в сфере государственных и муниципальных закупок под «наименованием места происхождения товара» понимается страна, где произведен товар. Заявителем была указана страна происхождения товара – «Россия».

-в пункте 10 заявки Заявителем было указано «Эластичность пленки при изгибе - 1%». По мнению, Заявителя в данном пункте указано «минус 1%», что соответствует пункту 10 Технического задания «Менее 1».

На основании вышеизложенного, Заявитель просит признать ООО «Олимп» участником Аукциона и допустить к процедуре торгов по данной закупке.

Заказчиком были представлены возражения на жалобу от 23.07.2014 №611, согласно которым:

- в пункте 10 заявки «Эмаль ПФ-115» Заявитель указал характеристику «Эластичность пленки на изгибе 1%», место требуемого значения «Менее 1%». В своих доводах отраженных в жалобе, указал, что представленное конкретное значение требуемого параметра не 1%, а «минус 1%», что тем самым удовлетворяет требованиям Заказчика по указанным параметрам эквивалентности товара.

Учитывая тот факт, что Заявитель заполнял первую часть заявки рукописно, замазывая переменные значения показателей, которые должны быть конкретизированы участником, то, оставленные незначительные пометки при заполнении показателя «Эластичность пленки при изгибе» можно трактовать и как «минус 1%».

Однако, значение показателя «Эластичность пленки при изгибе», который является относительным и не может выражаться в отрицательных величинах, то есть значение показателя эластичности, которое характеризуется как величина сопротивления изгибу, может быть только положительным.

Учитывая изложенное по первому пункту отклонения заявки, можно резюмировать следующее: даже если Заказчик по своему усмотрению принял значение «-1%» за «1%», показатель «-1%» никак не может соответствовать условиям аукционной документации. Таким образом, причин для допуска заявки участника по пункту 10 у Заказчика не было.

-в пункте 3 заявки «Подложка для пола-ламината» Заявитель конкретизировал товарный знак как «Изолон ППЭ», но вместо указания наименования места происхождения товара, Заявитель указал страну происхождения товара – Россия.

Следует отметить, что понятие «Наименование места происхождения товара» не идентично понятию «страна происхождения товара».

«Наименование места происхождения товара» - это особый термин, имеющий строго определенное юридическое значение. И толкование его основано на ряде норм Гражданского кодекса Российской Федерации.

Так, в статье 128 ГК РФ приводится перечень объектов гражданских прав, к которым относятся вещи и иное имущество, в том числе:

-наличные деньги,

-документарные ценные бумаги,

-бездокументарные ценные бумаги,

-имущественные права,

-результаты работ и оказание услуг;

-охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность);

-нематериальные блага.

Таким образом, «наименование места происхождения товара» относится к группе средств индивидуализации, то есть представляет собой не что иное как

«интеллектуальную собственность».

Согласно пункту 15 статьи 1225 ГК РФ в перечне объектов гражданских прав, которые признаются «интеллектуальной собственностью» содержится «наименование места происхождения товара».

В соответствии со статьями 1522-1534 ГК РФ исключительное право на «наименование места происхождения товара» подлежит государственной регистрации федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатент).

Сведения о «наименовании места происхождения товара» и его правообладателях вносятся в Государственный реестр наименований мест происхождения товара.

Особый правовой режим «наименования места происхождения товара» как специфического объекта гражданских прав – «интеллектуальной собственности» - предполагает, что не во всех случаях товар может быть индивидуализирован при помощи «наименования места происхождения товара».

Именно поэтому включение «наименования места происхождения товара» в норму части 3 статьи 66 Закона о закупках отделено союзом «или» от «наименования производителя товара», которое в большей степени дает возможность индивидуализировать товар.

На основании вышеизложенного Заказчик просит признать жалобу Заявителя необоснованной.

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме «Выполнение работ по капитально-восстановительному ремонту здания, устройству горячего водоснабжения и ограждения территории пожарной части №13 пос. Каменноостровский, ул. Карла Маркса, 11а ФГКУ «1 ОФПС по Республике Адыгея» от 15.07.2014 (далее – Протокол) заявка Заявителя была отклонена на основании пункта 2 части 4 статьи 67 Закона о закупках. В качестве расшифровки причины отказа в допуске к участию в электронном аукционе в Приложении №1 к Протоколу указано: «В пункте 3 заявки «Подложка для пола – ламинат» участник указал как товарный знак «Изолон ППЭ», что является разновидностью материала и не представил сведения «товарный знак или место происхождения товара» (понятие «Наименование места происхождения товара» закреплено статьей 1516 ГК РФ и не идентично стране происхождения товара).

В пункте 10 заявки «Эмаль ПФ – 115» участник указал характеристику «Эластичность пленки на изгибе – 1%», что не соответствует требованиям документации, где указано «Менее 1%».

Согласно пункту 3.2.3.3 документации об аукционе первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар

должна содержать:

1) согласие, предусмотренное пунктом 3.2.3.2 настоящего Раздела, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в настоящей документации содержится 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 места происхождения товара или наименование производителя товара, либо согласие, предусмотренное пунктом 3.2.3.2 настоящего Раздела, 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 места происхождения товара или наименование производителя товара и, если Участник электронного аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в настоящей документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным настоящей документацией, при условии содержания в ней указания 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 места происхождения товара или наименование производителя товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в электронном аукционе 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 места происхождения товара или наименование производителя товара;**

2) согласие, предусмотренное пунктом 3.2.3.2. настоящего Раздела, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным настоящей документацией, 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 места происхождения товара или наименование производителя товара при условии отсутствия в настоящей документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), **наименование места происхождения товара или наименование производителя товара.**

В силу части 1 статьи 1516 Гражданского кодекса Российской Федерации **«наименование места происхождения товара, которому предоставляется правовая охрана**, является обозначение представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического

объекта природными условиями и (или) людскими факторами. На использование этого наименования может быть признано исключительное право ([статьи 1229 и 1519](#)) производителей такого товара.

В силу подпункта «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, Заказчиком установлено требование о предоставлении в составе первой части заявки сведений о наименовании места происхождения товара или наименовании производителя товара.

Заявителем в составе первой части заявки было указано наименование места происхождения товара — «Россия».

При этом статьей 66 Закона о контрактной системе **не установлено требование, что месту происхождения товара должна быть предоставлена правовая охрана**, в следствии чего должны применяться положения статьи 1516 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия УФАС приходит к выводу, что аукционная комиссия неправомерно отказала Заявителю в допуске к участию в аукционе в электронной форме по данному основанию.

В пункте 10 заявки «Эмаль ПФ-115» Заявитель указал характеристику «Эластичность пленки на изгибе 1%», место требуемого значения «Менее 1%». В своих доводах, отраженных в жалобе, указал, что представленное конкретное значение требуемого параметра не 1%, а «минус 1%», что тем самым удовлетворяет требованиям Заказчика по указанным параметрам эквивалентности товара.

ГОСТ 6806-73 содержит метод определения эластичности пленки эмали при изгибе. Указанный метод заключается **в определении минимального диаметра** металлического цилиндрического стержня, изгибание на котором окрашенной металлической пластинки не вызывает механического разрушения или отслаивания однослойной или многослойной лакокрасочной пленки.

Диаметр - в математике: отрезок прямой линии, соединяющий две точки окружности и проходящий через её центр, а также длина этого отрезка (словарь С.И. Ожегова).

На основании вышеизложенного, величина эластичности эмали при изгибе (то есть минимальный диаметр металлического цилиндрического стержня, изгибание на котором окрашенной металлической пластинки не вызывает механического разрушения или отслаивания однослойной или многослойной лакокрасочной пленки) не может быть величиной отрицательной.

Таким образом, Комиссия УФАС приходит к выводу, что аукционная комиссия правомерно отказала Заявителю в допуске к участию в аукционе в электронной форме.

Согласно Протоколу для участия в электронном аукционе было подано 8 (восемь) заявок, 7 (семь) из которых не были допущены к участию в электронном аукционе.

Участник, подавший заявку №8180241, был допущен аукционной комиссией к участию в электронном аукционе и признан победителем Аукциона.

Однако, в ходе внеплановой проверки Комиссия УФАС установила, что заявка №8180241 в пункте 42 «Газовая плита бытовая» содержит «объем духовки – 50л». Согласно пункту 42 «Газовая плита бытовая» раздела 2 «Описание объекта закупки» (далее – Техническое задание) объем духовки должен быть «**более 50л**».

Согласно части 4 статьи 67 Закона о закупках участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае: 1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации; 2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

Таким образом, аукционная комиссия в нарушение пункта 2 части 4 статьи 67 Закона о закупках допустила к участию в Аукционе участника, представившего информацию, несоответствующую требованиям части 3 статьи 66 Закона о закупках, а также требованиям документации об Аукционе.

Участнику, подавшему заявку №8187127, было отказано в допуске к участию в Аукционе. Основанием отказа, помимо прочих, послужило указание участником в пункте 15 заявки «Герметик (пена монтажная) в баллонах» «некорректной характеристики «времени высыхания поверхности (при 20⁰С и влажности воздуха 30%)», что не соответствует требованиям документации, где указано «время высыхания поверхности (при 20⁰С и влажности воздуха 30%)» (данный показатель не требует уточнений)».

Согласно пункту 10 «Инструкция по заполнению первой части заявки» раздела 1.3 «Информационная карта электронного аукциона» (далее – Информационная карта) при описании характеристик товара, для которых установлены диапазоны значений, участник размещения заказа указывает диапазон значений, для которого установлены требования к значению нижней и верхней границе диапазона.

Заявка №8187127 в пункте 15 «Герметик (пена монтажная) в баллонах» содержит «время высыхания поверхности (при 200С и влажности воздуха 30%) - в пределах диапазона 10-18 мин.», что соответствует требованиям, заявленным Заказчиком в пункте 15 Технического задания.

Согласно части 5 статьи 67 Закона о закупках отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 настоящей статьи, не допускается.

Таким образом, аукционная комиссия в нарушение части 5 статьи 67 Закона о закупках отказала участнику, подавшему заявку №8187127, в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 настоящей статьи.

Кроме того, Комиссией УФАС в ходе внеплановой проверки документации об аукционе были выявлены следующие нарушения законодательства о закупках, несоответствия и технические ошибки:

1. Пункт 9 Информационной карты содержит перечень требований к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе, согласно которому,

Заказчиком установлены требования по содержанию и составу заявки при проведении аукциона на заключение контракта на поставку товара и требования по содержанию и составу заявки при проведении аукциона на заключение контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар.

Согласно части 3 статьи 66 Закона о закупках первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную **в одном из следующих подпунктов** информацию:

1) при заключении контракта на поставку товара:

а) согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится 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 места происхождения товара или наименование производителя товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией;

б) конкретные показатели, 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 места происхождения товара или наименование производителя предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя;

2) согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе, при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги;

3) при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар:

а) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится 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 места происхождения товара или наименование производителя товара, либо согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, 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 места происхождения товара или наименование производителя товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания 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 места происхождения товара или наименование производителя товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе 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 места происхождения товара или наименование производителя товара;

б) 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 места происхождения товара или наименование производителя товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара.

Согласно извещению о проведении Аукциона предметом закупки является выполнение работ по капитально-восстановительному ремонту здания, устройству горячего водоснабжения и ограждения территории пожарной части №13 пос. Каменноостровский, ул. Карла Маркса, 11а ФГКУ «1 ОФПС по Республике Адыгея», что является работами с использованием товара (материала).

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона о закупках документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Таким образом, Заказчиком в нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о закупках не установлены конкретные требования к содержанию и составу первой части заявки.

2. В пункте 4.1.15 проекта контракта установлено: «При необходимости заключения договоров субподряда, направить Заказчику для согласования: копию

свидетельства о допуске на определенные виды работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства привлекаемой субподрядной организации. Заказчик в течение 2 (двух) рабочих дней согласовывает выбор субподрядчика или направляет Подрядчику мотивированный отказ. При согласовании субподрядчика, Подрядчик предоставляет Заказчику копию договора с приложением графика выполнения работ в течение 2 (двух) рабочих дней со дня заключения договора субподряда».

Согласно части 5 статьи 31 Закона о закупках заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

Статья 31 Закона о закупках содержит исчерпывающий перечень требований к участникам закупок, и не содержит требования о необходимости предоставления сведений о субподрядных организациях Заказчику.

Таким образом, установление в документации об Аукционе требования о направлении Заказчику для согласования: копии свидетельства о допуске на определенные виды работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства привлекаемой субподрядной организации, не соответствует требованиям части 5 статьи 31 Закона о закупках.

Руководствуясь главой 6, статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия УФАС

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ОЛИМП» частично обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 5 статьи 31, пункта 2 части 1 статьи 64, пункта 2 части 4 статьи 67, части 5 статьи 67 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об аннулировании электронного аукциона.
4. Выдать Оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об обеспечении возможности исполнения Заказчиком предписания Комиссии УФАС.
5. Передать должностному лицу Адыгейского УФАС России материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дел по выявленным признакам административного правонарушения.

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