

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ**

Р

Е

Ш

01 февраля 2011 года

№ ___04-02/549

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...> (далее – Комиссия Коми УФАС России), рассмотрев жалобу ЗАО «Вектор-Бест-Балтика» на действия государственного заказчика – Фонда обязательного медицинского страхования Республики Коми, уполномоченного органа – Министерства финансов Республики Коми при размещении государственного заказа путем проведения открытого аукциона право заключения государственного контракта «Поставка расходных материалов для лабораторной диагностики для ЛПУ, оказывающих медицинскую помощь в системе обязательного медицинского страхования Республики Коми, в 2011 году» по лоту № 5 (далее – открытый аукцион), при участии <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми поступила жалоба исх. от 24.01.2011 № 0008-2011 (вх. от 25.01.2011 № 108ф).

Заявитель указывает, что технические характеристики расходных материалов соответствуют только одному производителю – «Диакос – ДС» (ДСС), технические характеристики указаны конкретные, без допусков, что ограничивает количество участников размещения заказа.

Заявитель так же указывает, что направил в адрес уполномоченного органа запрос о разъяснении положений документации об аукционе. В ответе на запрос указано, что изменения в документацию об аукционе вноситься не будут.

Заявитель считает, что предложение эквивалента по лоту № 5 невозможно, по причине наличия в п.п. 3 п. 2.2 раздела 2 документации об аукционе требований о том, что нумерация позиций, количество, единицы измерения не подлежат изменению.

Заявитель указывает, что документацией об аукционе установлено требование о фасовке предлагаемого к поставке товара, что не предусмотрено законодательством о размещении заказов и ограничивает количество участников размещения заказа.

Заявитель просит приостановить размещение заказа, в случае признания жалобы обоснованной заново объявить процедуру закупок по лоту № 5 с учетом изменений, проверить правомочие уполномоченного органа и государственного заказчика в части внесения изменений.

Министерство финансов Республики Коми с заявленными требованиями не согласилось, подробно доводы изложены в отзыве на жалобу.

Фонд обязательного медицинского страхования Республики Коми с заявленными требованиями не согласилось, подробно доводы изложены в отзыве на жалобу.

2. Комиссия Коми УФАС России в результате рассмотрения жалобы, проведения внеплановой проверки в соответствии с ч. 5 ст. 17 Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов), изучив материалы жалобы, заслушав представителя Министерства финансов Республики Коми, представителей Фонда обязательного медицинского страхования Республики Коми, председателя и члена аукционной комиссии, представителей ЗАО «Вектор-Бест-Балтика», пришла к нижеследующим выводам.

2.1. Государственным заказчиком размещения заказа является Фонд обязательного медицинского страхования Республики Коми (далее – Государственный заказчик).

Источником финансирования государственного заказа являются средства обязательного медицинского страхования.

Уполномоченным органом на осуществление функций по размещению заказов для государственных заказчиков Республики Коми является Министерство финансов Республики Коми

(далее – Уполномоченный орган).

Документация об аукционе, предоставляемая поставщикам, пожелавшим принять участие в открытом аукционе на право заключения государственного контракта «Поставка расходных материалов для лабораторной диагностики для ЛПУ, оказывающих медицинскую помощь в системе обязательного медицинского страхования Республики Коми, в 2011 году» утверждена 28.12.2010 заместителем исполнительного директора Фонда обязательного медицинского страхования Республики Коми (далее – документация об аукционе).

2.2. В соответствии с ч. 3 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в документации об аукционе содержится указание на товарные знаки в отношении товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в документации об аукционе также должно содержаться указание на товарный знак в отношении товара российского происхождения (при наличии информации о товаре российского происхождения, являющемся эквивалентом товара, происходящего из иностранного государства или группы иностранных государств). 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. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с частью 2 настоящей статьи.

Согласно ч. 2 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В соответствии с ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов 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.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Правила настоящего Кодекса о товарных знаках соответственно применяются к знакам обслуживания, то есть к обозначениям, служащим для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг.

В соответствии с ч.ч. 1, 4 ст. 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций, а в предусмотренных законом случаях наименования коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Требования к фирменному наименованию устанавливаются настоящим Кодексом и другими законами.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 1473 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Согласно ч. 4 раздела 3 Руководства по распределению интеллектуальной собственности в договорах на выполнение научно – исследовательских, опытно – конструкторских и технологических работ и в договорах о совместной научно – технической деятельности, заключаемых между российскими и иностранными организациями, утвержденного Приказом Государственного комитета Российской Федерации по науке и технологиям от 29.01.1997 № 13, «Патент» - документ либо заявка на его выдачу, удостоверяющие исключительные права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, селекционное достижение (включая

племенной материал) или иные объекты промышленной собственности.

В соответствии с ч. 1 ст. 1351 ГК РФ в качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству.

Согласно ч. 1 ст. 1352 ГК РФ в качестве промышленного образца охраняется художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид.

В соответствии с ч. 1 ст. 1516 ГК РФ наименованием 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.

Положения настоящего пункта соответственно применяются к обозначению, которое позволяет идентифицировать товар как происходящий с территории определенного географического объекта и, хотя не содержит наименования этого объекта, стало известным в результате использования данного обозначения в отношении товара, особые свойства которого отвечают требованиям, указанным в абзаце первом настоящего пункта.

В столбце «Наименование» раздела 3 документации об аукционе по лоту № 5 указано ДДС, «ДДС».

В столбце «Функциональные характеристики (потребительские свойства) и качественные характеристики продукции (форма выпуска, фасовка, упаковка, техническая характеристика, назначение, размеры, подробное описание и т.д.)» раздела 3 документации об аукционе по лоту № 5 указаны характеристики предлагаемого к закупке товара.

Заявителем не предоставлено доказательств того, что наименование ДДС, «ДДС» является товарным знаком, знаком обслуживания, фирменным наименованием, патентом, полезной моделью, промышленным образцом, наименованием места происхождения товара или наименованием производителя; что конкретные характеристики поставляемого товара, указанные в приложенных к жалобе документах, соответствуют единственному производителю и что вышеуказанное ограничивает количество участников размещения заказа.

Таким образом, у Комиссии Коми УФАС России отсутствуют основания полагать, что действия государственного заказчика в части установления в столбце «наименование» раздела 3 документации об аукционе по лоту № 5 слов ДДС, «ДДС», установление технических характеристик противоречат ч.ч. 3, 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов.

2.3. В соответствии с ч. 8 ст. 34 Закона о размещении заказов разъяснение положений документации об аукционе и внесение в нее изменений осуществляются в соответствии со статьей 24 настоящего Федерального закона с учетом особенностей, установленных частью 9 настоящей статьи.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 24 Закона о размещении заказов любой участник размещения заказа вправе направить в письменной форме заказчику, уполномоченному органу запрос о разъяснении положений конкурсной документации. В течение двух рабочих дней со дня поступления указанного запроса заказчик, уполномоченный орган обязаны направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений конкурсной документации, если указанный запрос поступил к заказчику, в уполномоченный орган не позднее чем за пять дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе.

В течение одного дня со дня направления разъяснения положений конкурсной документации по запросу участника размещения заказа такое разъяснение должно быть размещено заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией на официальном сайте с указанием предмета запроса, но без указания участника размещения заказа, от которого поступил запрос. Разъяснение положений конкурсной документации не должно изменять ее суть.

В соответствии с ч. 9 ст. 34 Закона о размещении заказов заказчик, уполномоченный орган по собственной инициативе или в соответствии с запросом участника размещения заказа вправе принять решение о внесении изменений в документацию об аукционе *не позднее* чем за пять дней до даты окончания подачи заявок на участие в аукционе.

Согласно абзацу 3 п. 2.8. документации об аукционе окончательный срок подачи заявок на участие в аукционе: **09 часов 30 минут 19 января 2011 г.**

В соответствии с абзацем 4 п. 2.11 документации об аукционе дата окончания

предоставления участникам размещения заказа разъяснений положений документации об аукционе: 17 января 2011 года.

Комиссией Коми УФАС России в ходе рассмотрения жалобы установлено, что запрос ЗАО «Вектор-Бест-Балтика» исх. от 14.01.2011 № 0003-2011 (вх. от 17.01.2011 № 157) поступил в адрес уполномоченного органа 17.01.2011, то есть с нарушением срока, предусмотренного ч. 1 ст. 24, ч. 8 ст. 34 Закона о размещении заказов. 17.01.2011 на официальном сайте Республики Коми в сети «Интернет» - www.rkomi.ru размещен ответ на запрос о разъяснении документации об аукционе, в том числе указано, что «Заказ на расходный материал для лабораторной диагностики по лоту № 5 сформирован с учётом требований лечебных учреждений, работающих в системе ОМС Республики Коми, поэтому изменения в функциональные характеристики требуемой к поставке продукции вноситься не будут».

Дача разъяснения документации об аукционе по запросам участников размещения заказа, поданных с нарушением установленного срока, является правом, а не обязанностью заказчика, уполномоченного органа.

Внесение государственным заказчиком 17.01.2011 изменений в документацию об аукционе противоречило бы ч. 9 ст. 34 Закона о размещении заказов.

Таким образом, в действиях уполномоченного органа, государственного заказчика нарушение ч.ч. 1, 2 ст. 24, ч.ч. 8, 9 ст. 34 Закона о размещении заказов не установлено.

2.4. В соответствии с ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов 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.

Согласно ч. 2 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В соответствии с п.п. 1 п. 3 раздела 2.2 документации об аукционе заявка на участие в аукционе по каждому лоту должна содержать, в том числе сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара - информация участника о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках предлагаемой продукции в соответствии с заказом по форме раздела № 5 документации об аукционе с предоставлением информации участника о стране происхождения предлагаемого товара (нумерация позиций, количество, единицы измерений, указанные в заказе, не подлежат изменению)(указывается в формате таблицы функциональных характеристик (потребительских свойств) и качественных характеристик предлагаемой к поставке продукции).

Раздел 5 документации об аукционе содержит таблицу со столбцами:

- «№ п/п»,
- «Наименование предлагаемой продукции (конкретное наименование продукции предлагаемой участником)»,
- «Функциональные характеристики (потребительские свойства) и качественные характеристики предлагаемой продукции (форма выпуска, фасовка, упаковка, техническая характеристика, назначение, размеры, подробное описание с указанием характеристик предлагаемой продукции в соответствии с разделом 3 документации)»,
- «Ед. изм.»,
- «Страна происхождения товара»,
- «Фирма производитель»
- «Общее кол-во продукции».

Согласно столбцу 3 раздела 3 по лоту № 5 документации об аукционе установлена фасовка, упаковка предлагаемого к поставке товара (1, 3, 10, 20, 25, 50, 80, 100, 1000 мл, 100 шт, 20 г.).

Заявителем не предоставлено доказательств того, что установленные столбцом 3 раздела 3 по лоту № 5 документации об аукционе требования к фасовке, к упаковке товара (1, 3, 10, 20, 25, 50, 80, 100, 1000 мл, 100 шт, 20 г.); требования п.п. 1 п. 3 раздела 2.2 документации об аукционе о том, что нумерация позиций, количество, единицы измерений, указанные в заказе, не подлежат изменению, ограничивают число участников размещения заказа.

Таким образом, у Комиссии Коми УФАС России отсутствуют основания полагать, что действия

государственного заказчика в части установления в документации об открытом аукционе требований к фасовке товара, упаковке предлагаемого к поставке товара (1, 3, 10, 20, 25, 50, 80, 100, 1000 мл, 100 шт, 20 г.); требования о том, что нумерация позиций, количество, единицы измерений, указанные в заказе, не подлежат изменению, противоречат требованиям ч. 3.1 ст. 34 Закона о размещении заказов.

2.5. В ходе рассмотрения жалобы заявителем было заявлено, что позиция 13 раздела 3 по лоту № 5 технологически и функционально не связана с предметом лота № 5 - биохимическим анализатором «Слема» .

Согласно ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

В соответствии с разделом 3 документации об аукционе предметом закупки по лоту № 5 является поставка наборов расходных материалов для биохимических анализаторов «Слема».

Согласно позиции 13 раздела 3 документации об аукционе предлагается к закупке ДС-эритро-миоглобин - набор для определения миоглобина.

Заявителем не представлено доказательств того, что ДС-эритро-миоглобин - набор для определения миоглобина технологически и функционально не связан с товарами, поставки которых являются предметом торгов; что действия государственного заказчика приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, у Комиссии Коми УФАС России не имеется оснований полагать, что действия государственного заказчика в части включения в лот № 5 ДС-эритро-миоглобин - набор для определения миоглобина противоречат ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

С учетом всех вышеизложенных обстоятельств, руководствуясь ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Коми УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ЗАО «Вектор-Бест-Балтика» необоснованной.

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