

РЕШЕНИЕ № ГЗ- 133/12

20 марта 2012 г. г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по контролю в сфере размещения заказов в составе:

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступили жалобы от ООО <...> (вх.№ 2922 от 14.03.2012г.) и ООО <...> (вх.№ 3091 от 16.03.2012г.) на действия Единой комиссии Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан при размещении заказа № 0101300001512000008 «Выполнение генеральной подрядной организацией строительно-монтажных и пусконаладочных работ по объекту капитального строительства: «Комплексная компактная застройка и благоустройство микрорайона «Заводской» села Нижнеяркеево муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан».

В соответствии с п.3 ст.60 Федерального закона от 21 июля 2005 г № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее - Закона о размещении заказов) жалобы приняты к рассмотрению.

Информация о поступлении жалоб и их содержании в соответствии с частью 1 статьи 60 Закона о размещении заказов была размещена на официальном сайте Российской Федерации zakurki.gov.ru. Заказчику и заявителю были направлены уведомления о приостановлении процедуры размещения заказа до рассмотрения жалоб по существу с запросом необходимой информации.

В жалобе ООО <...> отражено следующее: «Решением единой комиссии, по результатам рассмотрения первых частей заявок, 4 из 5 участникам отказано в допуске к участию в открытом аукционе и аукцион признан несостоявшимся, в соответствии с ч.7 ст. 41.9. Федерального закона от 21.07.2005г. ООО <...>, имеющее порядковый номер заявки участника размещения заказа, присвоенный электронной площадкой -2262970 (в дальнейшем-Заявитель), отказано в допуске к участию в открытом аукционе по следующим основаниям (приводится дословно): «непредставление сведений предусмотренных п.3.ч4 ст.41.8 Федерального закона 94-ФЗ, а также непредставление сведений, предусмотренных в п.3 раздела №1 и №3 Документации об открытом аукционе в электронной форме, а именно: в приложении № 1 технические параметры оборудования - не указаны наименование, марки поставляемого оборудования». Из буквального толкования положений части 4 статьи 41.8. Закона о размещении заказов и положений о Документации об аукционе следует, что необходимость указания участником размещения заказа в первой части заявки товарного знака (марки) предлагаемого для использования товара возникает только в случаях, если предлагаемый товар имеет товарный знак(марку). Таким образом, не указание участником размещения заказа товарного знака (марки) может означать, что предлагаемый им для использования товар не имеет зарегистрированный в соответствии с требованиями законодательства РФ товарный знак (марку). Учитывая вышеизложенное, отсутствие в первой части заявки товарного знака (марки) не является безусловным основанием для отклонения заявки на участие в

открытом аукционе. Заявитель считает, что решение единой комиссии принято неосновательно и без учета всех имеющихся по аукциону материалов.

Заявитель в первой части заявки на участие в аукционе дал свое согласие на использование товара (материала, оборудования) указание на товарный знак который содержится в документации об открытом аукционе, 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 - основных видов монтируемого оборудования. В Приложении №1 Заявителем были проставлены все конкретные показатели по применяемому оборудованию, с учетом предоставленной ему усеченной информации заказчиком аукциона, без указания наименования оборудования и его торговой марки. Заявитель, не располагая необходимой информацией по идентификации требуемого оборудования, имел в наличии только информацию о производителях такого оборудования. При этом оборудование торговой марки не имело. При таких обстоятельствах, отказывать Заявителю в участии в открытом аукционе по причине не указания наименования и марки поставляемого оборудования у комиссии не было правовых оснований».

ООО <...> считает отклонение заявки не законным, так как участник размещения заказа в первой части заявки должен предоставить согласие предусмотренной п. 2 ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, в том числе означаящее согласие на использование товара, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе, а также указать конкретные характеристики товаров, товарный знак которых не указан в документации, которые предполагаются для использования при выполнении работ (оказанию услуг) в рамках данного торга, а также указать товарный знак таких товаров, при условии, что данный товар имеет товарный знак. ООО <...> указала в своей заявке, что при выполнении работ будут использоваться товары товарные знаки указаны в документации, а в отношении товаров товарные знаки которых Заказчиком не указаны в документации ООО <...> указала конкретные характеристики данных товаров и указала товарные знаки данных товаров (при их наличии) как того требует пункт 3 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов. Во второй части 7 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, устанавливает запрет на требование дополнительных сведений в первой части заявки, а именно: «...Требовать от участника размещения заказа иные документы и сведения, за исключением предусмотренных частями 4 и 6 настоящей статьи документов и сведений, не допускается...». Таким образом требовать указания участниками размещения заказа в первой части своих заявок указание сведений, не предусмотренных частью 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, в нашем случае требование к указанию конкретных характеристик товаров которые используются при выполнении работ, с учетом того что участник размещения заказа согласился использовать при выполнении работ товары товарные знаки которых установлены заказчиком в документации об аукционе, запрещено. В третьих, отклонение первой части заявки участника размещения заказа по основаниям не предусмотренным ч.4 ст.41.9 Закона о размещении заказов не допускается, в соответствии с ч.5 ст.41.9 Закона о размещении заказов».

На заседание комиссии представлены возражения единой комиссии на жалобу ООО <...>, в которых отражено следующее: «Единая комиссия считает жалобу

ООО <...>» необоснованной и подлежащей отклонению по следующим основаниям. Согласно ч. 1 ст. 41.8 94-ФЗ для участия в открытом аукционе в электронной форме участник размещения заказа, получивший аккредитацию на электронной площадке, подает заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме. При этом законодатель запрещает требовать от участника размещения заказа документы и сведения, не предусмотренные ч. 4 и 6 ст. 41.8 (ч. 7 ст. 41.8 94-ФЗ). В соответствии с ч. 4 ст. 41.8 указанного Закона первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения: При размещении заказа на поставку товара: согласие участника размещения заказа на поставку товара в случае, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе в электронной форме, или указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для поставки товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник размещения заказа предлагает для поставки 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, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак; конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак; В соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 41.9 94-ФЗ участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае: 1) непредоставления сведений, предусмотренных ч. 4 ст. 41.8 94-ФЗ, или предоставления недостоверных сведений; 2) несоответствия сведений, предусмотренных ч. 4 ст. 41.8 94-ФЗ, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме. В рассматриваемом случае, в аукционной документации об открытом аукционе в электронной форме №0101300001512000008 отсутствовало указание на товарный знак, соответственно каждый участник размещения заказа в первой части заявки в соответствии с п.3 раздела №1 и №3 документации и п.п. б п.1 ч.4 ст. 41.8 94-ФЗ должен был указать, в том числе, товарный знак (при его наличии) предлагаемого для поставки товара. В соответствии с ч.1 ст. 432 ГК РФ существенными условиями договора являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых, по заявлению одной из сторон, должно быть достигнуто соглашение. Ч. 3 ст.38 94-ФЗ императивно установлено, что государственный или муниципальный контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона и документации об аукционе. Таким образом, существенным условием государственного контракта являются его предмет и требования, указанные в извещении и документации об аукционе. При этом предмет контракта должен содержать признаки, позволяющие индивидуализировать конкретный товар. Товарный знак (источник - Большая Советская Энциклопедия) - это обозначение, помещаемое на товаре (или упаковке) промышленными и торговыми предприятиями для индивидуализации товара и его производителя (продавца). Отсутствие же в первой части заявки ООО <...> товарных знаков, позволяющих индивидуализировать предлагаемые для

поставки товары, лишило возможности определения соответствия поставляемого Заявителем товара потребностям Заказчика, а в случае допуска Заявителя к аукциону могло повлечь в дальнейшем неопределенность предмета договора».

Комиссия Башкортостанского УФАС России изучив и рассмотрев представленные материалы дела по проведению открытого аукциона и проведя внеплановую проверку в соответствии ч. 5 ст.17 Закона о размещении заказов и п. 3.25 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд (зарегистрировано в Минюсте РФ 10 декабря 2007г. №10661) установила следующее.

14.02.2012 на официальном сайте Российской Федерации размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № № 0101300001512000008 «Выполнение генеральной подрядной организацией строительно-монтажных и пусконаладочных работ по объекту капитального строительства: «Комплексная компактная застройка и благоустройство микрорайона «Заводской» села Нижнеяркеево муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан».

Согласно рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме (номер извещения 0101300001512000008) от 11.03.2012г. до окончания указанного в извещении о проведении аукциона срока подачи заявок на участие в аукционе подано десять заявок, пять из которых отозваны. По результатам рассмотрения первых частей заявок единой комиссией принято решение отказать в допуске четырем участникам размещения заказа и допустить только одну заявку № 2262945, в связи с чем аукцион признан несостоявшимся.

Так, заявка ООО <...> (№ 2262970) отклонена по следующим основаниям: «Участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме по причине: - непредставление сведений, предусмотренных п.3 ч.4 ст.41.8 Федерального закона № 94-ФЗ, а также непредставление сведений предусмотренных в п. 3 раздела № 1 и № 3 Документации об открытом аукционе в электронной форме, а именно: в приложении № 1 технические параметры оборудования- не указаны наименование, марки поставляемого оборудования».

Участник размещения заказа ООО <...> (№ 2263043) не допущен к участию в открытом аукционе в электронной форме по причине: «непредставление сведений, предусмотренных п.3 ч.4 ст.41.8 Федерального закона № 94-ФЗ, а также непредставление сведений предусмотренных в п. 3 раздела № 1 и № 3 Документации об открытом аукционе в электронной форме».

Согласно п.3 документации об аукционе в электронной форме заказчиком предусмотрено требование, что участник размещения заказа формирует заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с регламентом электронной площадки, определенной для проведения настоящего открытого аукциона в электронной форме, требованиями Федерального закона № 94-ФЗ, а также требованиями настоящей документации об открытом аукционе в электронной форме.

В соответствии с п.3 ч.4 ст.41.8 Закона о размещении заказов, 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.

Комиссией Башкортостанского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено, что в техническом задании документации об аукционе в таблице «Технические параметры эквивалентных материалов, применяемых при проектировании и строительстве объекта: «Комплексная компактная застройка микрорайона «Заводской» с. Нижнеяркеево муниципального района Илишевский район РБ» по позициям 1-17 и 25-36 заказчиком указан товарный знак материала.

Таким образом, участник размещения заказа в первой части заявки в соответствии с п.3 ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, по позициям 1-17 и 25-36, где заказчиком указан товарный знак, вправе предоставить согласие означающее согласие на использование товара, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе, а также указать конкретные характеристики товаров, товарный знак которых не указан в документации.

В первой части заявки ООО <...> (№ 2263043) в таблице «Технические параметры оборудования, применяемого при проектировании и строительстве объекта: «Комплексная компактная застройка микрорайона «Заводской» с. Нижнеяркеево муниципального района Илишевский район РБ» дал предложение, указав конкретные характеристики оборудования; в таблице «Технические параметры эквивалентных материалов, применяемых при проектировании и строительстве объекта: «Комплексная компактная застройка микрорайона «Заводской» с. Нижнеяркеево муниципального района Илишевский район РБ» описал характеристики товара по позициям 18-24. Кроме того, в заявке данного участника размещения заказа указано, что ООО <...> выражает свое согласие на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об аукционе в электронной форме, в том числе означающее согласие на использование товара,

указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе, 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.

Таким образом, участник размещения заказа ООО <...> по позициям 1-17 и 25-36 предоставил согласие означающее согласие на использование товара, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе, а по остальным позициям указал конкретные характеристики товаров, товарный знак которых не указан в документации.

В силу положений п.п. б п.3 ч.4 ст.41.8 Закона о размещении заказов участник размещения заказа в первой части заявки обязан указать товарный знак (его словесное обозначение), при условии, что предлагаемый товар имеет товарный знак.

Согласно ст. 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации, товарный знак - обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации (ст. 1482 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Проанализировав заявку № 2262945, единственного допущенного участника размещения заказа, Комиссия Башкортостанского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установила, что в первой части данной заявки прописаны конкретные показатели используемого товара с указанием производителя и модификации товара. Например, по позиции 18 «Котельная транспортабельная» участником размещения заказа указано – «Транспортабельная котельная ТКУ 800» «Камбарский завод газового оборудования».

Согласно информации с официального сайта ОАО <...> товарным знаком данного предприятия является изображение - <...>.

Данное обстоятельство подтверждает доводы жалобы ООО <...> об отсутствии словесных товарных знаков.

Учитывая требование п.п. б п.3 ч.4 ст.41.8 Закона о размещении заказов, в части указания словесного обозначения товарного знака, участники размещения заказа вправе не указывать товарный знак, зарегистрированный в качестве изображения.

Таким образом, содержание первой части заявки участника размещения заказа, которая не содержит указание на товарный знак предлагаемого для использования товара, не противоречит положениям п.п. б п.3 ч.4 ст.41.8 Закона о размещении заказов, а может свидетельствовать об отсутствии товарного знака на соответствующий товар.

Исходя из вышеизложенного, Комиссией Башкортостанского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено, что единая комиссия Администрации муниципального района Илишевский район Республики

Башкортостан по результатам рассмотрения первых частей заявок, необоснованно отказала в допуске участникам размещения заказа ООО <...> и ООО <...>, что является нарушением ч.5 ст.41.9 Закона о размещении заказов, так как отказ в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме по основаниям, не предусмотренным [частью 4](#) настоящей статьи, не допускается.

Данное обстоятельство образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена по ч.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьей 17, статьей 60 Федерального закона № 94-ФЗ от 21 июля 2005г. «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд», Комиссия Башкортостанского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО <...> на действия единой комиссии Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан при размещении заказа № 0101300001512000008 «Выполнение генеральной подрядной организацией строительно-монтажных и пусконаладочных работ по объекту капитального строительства: «Комплексная компактная застройка и благоустройство микрорайона «Заводской» села Нижнеяркеево муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан» обоснованной.

2. Признать жалобу ООО <...> на действия единой комиссии Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан при размещении заказа № 0101300001512000008 «Выполнение генеральной подрядной организацией строительно-монтажных и пусконаладочных работ по объекту капитального строительства: «Комплексная компактная застройка и благоустройство микрорайона «Заводской» села Нижнеяркеево муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан» обоснованной.

3. Признать единую комиссию Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан нарушившей требования ч.5 ст.41.9 Федерального закона от 21 июля 2005 г № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

4. Выдать единой комиссии Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан предписание об устранении нарушений требований Федерального закона от 21 июля 2005 г № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

5. Передать материалы дела должностному лицу Башкортостанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного делопроизводства.

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

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № ГЗ - 133/12

об устранении нарушений Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд»

20 марта 2012г. г. Уфа, ул. Пушкина, 95

на основании своего Решения № ГЗ-133/12 от «20» марта 2012 года и в соответствии со ст.ст. 17,60 Федерального закона от 21 июля 2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Единой комиссии Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан отменить протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме (номер извещения 0101300001512000008) от 11.03.2012г. и протокол рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме (номер извещения 0101300001512000008) от 12.03.2012г.

2. Оператору электронной площадки обеспечить возможность отмены Единой комиссией Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме (номер извещения 0101300001512000008) от 11.03.2012г. и протокола рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме (номер извещения 0101300001512000008) от 12.03.2012г., разместить на электронной площадке информацию об отмене протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме (номер извещения 0101300001512000008) от 11.03.2012г. и протокола рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме (номер извещения 0101300001512000008) от 12.03.2012г., уведомить участников размещения заказа, подавших заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, об отмене указанных протоколов.

3. Единой комиссии Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан рассмотреть первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с требованиями законодательства о размещении заказов с учетом положений решения № ГЗ-133/12 от 20.03.2012г.

4. Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан разместить на электронной площадке информацию о дате проведения открытого аукциона в электронной форме. Оператору электронной площадки разместить на электронной площадке информацию о времени проведения открытого аукциона в электронной форме. При этом срок проведения

открытого аукциона в электронной форме должен составлять не ранее 6 и не позднее 15 рабочих дней с момента размещения информации о дате и времени проведения открытого аукциона в электронной форме.

5. Оператору электронной площадки уведомить всех участников, подавших заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме о дате и времени проведения открытого аукциона в электронной форме не позднее двух дней с момента размещения информации о дате и времени проведения открытого аукциона в электронной форме.

Оператору электронной площадки, Единой комиссии Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан исполнить предписание в семидневный срок с момента его получения. В пятидневный срок с момента исполнения предписания проинформировать об этом Башкортостанское УФАС России с приложением копий документов, подтверждающих данный факт.

Неисполнение настоящего предписания в установленный срок влечет за собой ответственность согласно действующему законодательству.

Настоящее предписание может быть обжаловано в 3-месячный срок.