

Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Крым и городу Севастополю
(Крымское УФАС России)
295000, Республика Крым, город Симферополь,
улица Александра Невского, 1
E-mail: to82@fas.gov.ru

Заказчик:
Государственное бюджетное дошкольное образовательное
учреждение города Севастополь «Детский сад № 88»
299045, Российская Федерация, г. Севастополь,
ул. Ульянова Дмитрия, дом 14
Тел.: +7(8692) 24-03-61
e-mail: detsad-raduga88@mail.ru
Ответственное должностное лицо: Галянт Лидия Алексеевна

Заявитель жалобы:
Общество с ограниченной ответственностью «СерверКомплект»
(ИНН/ОГРН 7720324259/5157746107778)
Адрес: г. Москва шоссе Энтузиастов, дом 56, строение 32
Тел.: +7(495)380-35-20
E-mail: info@s-set.ru

ЗАКУПКА № 0374200005717000006

Начальная максимальная цена 1 649 985,12 рублей

Объект закупки:
На поставку игрушек и игрового оборудования

№ 27/11-17
27 ноября 2017 года

**Жалоба на положения
документации электронного аукциона в порядке статьи 105 ФЗ № 44-ФЗ**

Изучив документацию электронного аукциона с реестровым номером торгов 0374200005717000006, заявитель полагает, что документация закупки не соответствует положениям Закона о контрактной системе и нарушает права и законные интересы участников рынка в силу следующего.

Во-первых, проект гражданско-правового договора содержит нарушающее положения статьи 34 Закона о контрактной системе условие о возврате поставщику денежных средств, внесенных в обеспечение исполнения Договора.

В соответствии с положениями проекта Договора:

«6.10. В случае, если в качестве обеспечения исполнения Договора внесены денежные средства, Заказчик обязуется возвратить их в полном объеме, при условии надлежащего выполнения обязательств Поставщиком, в течение 30 дней с момента исполнения Сторонами обязательств по Договору в полном объеме. В случае ненадлежащего исполнения или неисполнения Поставщиком обязательств по Договору сумма обеспечения исполнения Договора Поставщику не возвращается, либо возвращается не в полном объеме за вычетом суммы неустойки, штрафа. Порядок невозврата или возврата

333/17
27.11.17

обеспечения исполнения Договора не в полном объеме осуществляется безакцептно без обращения в суд».

В соответствии с частью 27 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения Договора (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

Как следует из указанной нормы, контракт в обязательном порядке должен содержать условия о сроке возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. При этом никаких условий осуществления заказчиком указанного возврата, в том числе: направление поставщиком письменного требования, исполнением поставщиком всех обязательств по возмещению убытков и уплате неустоек (штрафов, пеней), закон не содержит.

В свою очередь, согласно статье 333 ГК РФ - если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку. Если обязательство нарушено лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, суд вправе уменьшить неустойку при условии заявления должника о таком уменьшении.

Однако, Заказчик устанавливает условие удержания неустойки, лишая возможности участника закупки обратиться в суд с требованием о снижении суммы неустойки.

Таким образом, согласно действующему законодательству вопрос об оплате штрафов и пеней может быть окончательно разрешен только в судебном порядке. Однако, в силу имеющегося условия в проекте Договора о том, что *в случае ненадлежащего исполнения или неисполнения Поставщиком обязательств по Договору сумма обеспечения исполнения Договора Поставщику не возвращается. Порядок невозврата или возврата обеспечения исполнения Договора не в полном объеме осуществляется безакцептно без обращения в суд*, - права участника нарушены, а положения документации противоречат положениям статьи 34 Закона о контрактной системе, нарушает баланс интересов сторон Договора и подлежит исключению из документации.

Во-вторых, в нарушение положений статьи 33 Закона о контрактной системе документация содержит указание на товарные знаки с сопровождением словами «или аналог», расшифровки значения которого в документации не содержится.

В соответствии с требованиями технического задания поставке подлежат товары:

14. Качалка двойная бескаркасная.

Материал – винилискожа (или аналог), внутри – поролон.

26. Мягкий модульный трансформер - Грузовик

Материал – винилискожа (или аналог), внутри – поролон.

27. Мягкий модульный трансформер - Домик

Материал – винилискожа (или аналог), внутри – поролон.

32. Мягкие модули. Комплект для изучения ПДД «Дорожная азбука»

Материал – поролон, винилискожа (или аналог).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе Документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Как следует из статьи 33 Закона о контрактной системе, документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент".

Таким образом, законодательство о контрактной системе не предусматривает возможности указания в описании объекта закупки на товарные знаки с сопровождением их словами «или аналог», поскольку в этом случае заказчик обязан использовать слова «или эквивалент».

В-третьих, техническое задание содержит указание на товарные знаки без сопровождения их словами «или эквивалент».

В техническом задании в отношении характеристик товара указано:

«17. Конструктор «Службы спасения»

*Конструктор состоит из 692 деталей. В набор входят дорожные знаки, мусоровозы, самолеты, автобусы, автобусные остановки, **фигурки LEGO DUPLO** и многое другое.»*

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "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 закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствие с информацией, содержащейся на официальном сайте Федерального институт промышленной собственности (ФИПС) <http://www1.fips.ru/> в реестре Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам обозначения LEGO является зарегистрированным товарным знаком под номером № 42932 (распечатки с сайта прилагаются).

Принимая во внимание, что техническое задание содержит прямое указание на товарные знак перечисленные выше без включения в описание слов «или эквивалент» данные действия заказчика образуют прямое нарушение законодательства о контрактной системе.

На основании изложенного и в соответствии со статьями 105, 106 Закона о контрактной системе,

ПРОСИМ:

1. Провести внеплановую проверку закупки № 0374200005717000006.

2. Признать жалобу обоснованной и выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

Генеральный директор



Саверский Евгений Владимирович