

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России)

Адрес: 295000, Республика Крым, город Симферополь, улица Александра Невского, 1
Часы приема входящей корреспонденции: понедельник – четверг с 8.30 до 12.30 и с 14.00 до 16.00, пятница с 8.30 до 12.30 и с 14.00 до 14.30
Телефон/факс: Приемная, канцелярия +7 (3652) 544-638
E-mail: 1082@fas.gov.ru

Заказчик:

Государственное казенное учреждение города Севастополя
«Городское хозяйство и строительство»
Место нахождения: Российская Федерация, 299007
Севастополь г. Николая Мушкетера, 50
Почтовый адрес: Российская Федерация, 299040,
г. Севастополь, ул. Индустриальная, д. 2
Адрес электронной почты: gku-dgh 01 @ sev.gov.ru
Номер контактного телефона +7 (8692) 45-74-58

Заявитель:

Общество с ограниченной ответственностью «ДОРИНВЕСТ-КРЫМ»
(ООО «ДОРИНВЕСТ-КРЫМ»)
Юридический и почтовый адрес: 295017, Республика Крым,
г. Симферополь, ул. Рубцова, д. 44А, помещение 31
Телефон: +7(912)8673336
E-mail: annadorinvestkrim@mail.ru, director@dorinvest.krim.ru

Исх. № 823/18
от 24.08.2018 г.

ЖАЛОБА

На действия аукционной комиссии при проведении электронного аукциона

Номер извещения: 0874200000618000144.
Дата размещения извещения: 31.07.2018
ИКЗ: 182920400367092040100100040074211244
Объект закупки: Ремонт внутриквартальных дорог и придомовых территорий
Нахимовского района города Севастополя.
Этап закупки: Работа комиссии.

ООО «ДОРИНВЕСТ-КРЫМ» 15.08.2018 г. была подана заявка на участие в указанном выше аукционе.
Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок, на участие в электронном аукционе от 20.08.2018 №0874200000618000144-1 ООО «ДОРИНВЕСТ-КРЫМ» (порядковый номер заявки 2) отказано в допуске к участию в электронном аукционе по следующим основаниям:

Исх. № 823/18
от 24.08.2018 г.
Подпись

11.57
24.08.18

Согласно п. 1 части 4 статьи 67 Закона № 44-ФЗ участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Закона № 44-ФЗ. В соответствии с подпунктом б) пункта 2 части 3 статьи 66 Закона № 44-ФЗ первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Аналогичное требование установлено в п. 22 документации об аукционе в электронной форме. Таким образом, положениями Закона № 44-ФЗ установлена обязанность для участников в составе первой части на участие в аукционе в электронной форме при наличии указывать товарный знак товаров, используемых при выполнении работ. Вместе с тем, в п. 3 заявки участника не представлена информация о товарном знаке чугунного люка. В приложении № 1 к техническому заданию документации об аукционе в электронной форме, одним из установленных требований к чугунному люку является его соответствие ГОСТ 3634-99. Согласно п. 5.5.1. ГОСТ 3634-99 на наружной поверхности крышек люков всех типов должно быть отлито условное обозначение и товарный знак предприятия-изготовителя. Таким образом, чугунный люк, изготовленный по ГОСТ 3634-99 имеет товарный знак, более того обязательным требованием ГОСТ является его отливка на крышке люка. Соответственно участник закупки не представил информацию о товарном знаке чугунного люка при его обязательном наличии, в соответствии с нормами действующего законодательства.

В п. 1 заявки участника не указана информация о товарном знаке битума, предлагаемого к использованию при выполнении работ. В приложении № 1 к техническому заданию документации об аукционе в электронной форме одним из установленных требований к битуму является его соответствие ГОСТ 22245-90. Согласно п. 4.1. ГОСТ 22245-90 маркировка, транспортирование и хранение битумов по ГОСТ 1510. В соответствии с разделом 1 ГОСТ 1510-84 маркировка должна содержать обязательную информацию, в том числе товарный знак предприятия-изготовителя. Так, согласно пунктам 1.1, 1.2, 1.3, 1.4 ГОСТ 1510-84 на потребительскую тару наклеивают бумажную этикетку либо делают надпись, содержащую товарный знак предприятия-изготовителя, на каждой единице транспортной тары с нефтепродуктом должна быть сделана с помощью трафарета или штампа несмываемая водой и нефтепродуктами надпись, содержащая товарный знак предприятия-изготовителя, в ящик с упакованным в потребительскую тару нефтепродуктом вкладывают ярлык (или наклеивают этикетку), содержащий товарный знак предприятия-изготовителя. Также и п. 1.6 ГОСТ 1510-84 установлено, что каждая партия нефтепродуктов должна сопровождаться документом о качестве, который должен содержать товарный знак предприятия-изготовителя. Таким образом, участник закупки не представил информацию о товарном знаке битума при его обязательном наличии, в соответствии с нормами действующего законодательства.

Считаем решение Заказчика об отказе в допуске ООО «ДОРИНВЕСТ-КРЫМ» к участию в аукционе незаконным, необоснованным и противоречащим требованиям действующего законодательства Российской Федерации по следующим основаниям:

Согласно части 3 статьи 66 Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013 года первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующую информацию:

- 1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки)
- 2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком и извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии) Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 22 Раздела 1.3 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе в электронной форме и инструкция по ее заполнению» Документации об электронном аукционе.

Заявка ООО «ДОРИНВЕСТ-КРЫМ» полностью соответствует требованиям п. 1,2 части 3 ст. 66 Федерального закона № 44-ФЗ и положениям документации о закупке.

Пункт 5.5.1. ГОСТ 3634-99 «Люки смотровых колодцев и дождеприемники ливнесточных колодцев. Технические условия» определяет требования к содержанию маркировки люков чугунных (п.5.5 Маркировка) и пункт 5.5.2 к содержанию паспорта при отгрузке потребителю.

Аналогичные требования к содержанию маркировки битума, а именно к указанию товарного знака содержатся в пунктах 1.1, 1.2, 1.3, 1.4 ГОСТ 1510-84 «Нефть и нефтепродукты. Маркировка, упаковка, транспортирование и хранение».

Статьей 33 Федерального закона № 44-ФЗ определены правила описания в документации о закупке объекта закупки. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Требования ГОСТ 3634-99 и ГОСТ 1510-84 о маркировке товара с содержанием товарного знака не относятся к функциональным, техническим, качественным и эксплуатационным характеристикам товара. Таким образом не могут быть рассмотрены комиссией заказчика в качестве предъявляемых требований к товару.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона № 44-ФЗ законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается, в том числе, на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации.

В соответствии с подпунктом 14 пункта 1 статьи 1225 товарные знаки являются приравненными к результатам интеллектуальной деятельности средствами индивидуализации товаров.

Статьей 1226 указанного кодекса предусмотрено, что на результат интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

Пункт 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривает, что на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

В силу части 1 статьи 1229 названного кодекса, гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

Кроме этого, согласно пункту 2 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, путем размещения товарного знака способами, перечисленными в данной статье.

Исходя из вышесказанного, использование товарного знака является правом лица, обладающего исключительным правом на такой товарный знак.

Таким образом, указание товарного знака при маркировке в соответствии с требованиями указанных стандартов возможно только в том случае, если товарный знак зарегистрирован в установленном законом порядке и используется правообладателем – предприятием-изготовителем.

Законом о контрактной системе, установлено требование об указании товарного знака предлагаемого к поставке товара только в случае, если у товара имеется товарный знак, а отклонение заявки участника аукциона на основании п. 1 ч. 4 ст. 67 названного закона возможно, если лицо не указывает товарный знак, который наличествует у товара, либо информация о товарном знаке конкретного товара является недостоверной.

При этом, какие-либо основания полагать, что у товаров, предлагаемых к поставке, имеются товарные знаки, у заказчика отсутствовали.

При рассмотрении первой части заявки заказчик не располагал информацией о производителе поставляемого товара.

Кроме того, Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки и в обязательном порядке указывать товарный знак в заявке на участие в аукционе. (письмо ФАС от 01.07.2016 № ИА/44536/16).

Таким образом у участника закупки на момент формирования первой части заявки отсутствует достоверная информация о наличии товарных знаков люков чугунных и битума, и он вправе не указывать их в заявке.

Таким образом, Аукционная комиссия неправомерно отклонила заявку ООО «ДОРИНВЕСТ-КРЫМ» в связи с отсутствием указания товарного знака по вышеуказанным позициям.

Данные доводы так же подтверждаются Решением Иркутского УФАС от 20.08.2015г. № 413, Решением Новгородского УФАС от 01.03.2018 г. № 796/03, а также судебными решениями:

- Арбитражного суда Иркутской области от 22 мая 2017 г. по делу № А19-13492/2015,
- Арбитражного суда Иркутской области от 1 декабря 2016 г. по делу № А19-13490/2015,
- Арбитражного суда Иркутской области от 29 июня 2016 г. по делу № А19-13487/2015.

На основании изложенного, в соответствии со статьей 105 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ О контрактной системе

ПРОСИМ

- приостановить процедуру закупки,
- провести внеплановую проверку закупки,
- признать Заказчика, аукционную комиссию нарушившими пункт 1 части 1 статьи 33 пункт 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе,
- выдать заказчику предписание об устранении нарушений Федерального закона № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Приложения:

- заявка ООО «ДОРИНВЕСТ-КРЫМ» на участие в аукционе,
- копия решения о назначении генерального директора.

Генеральный директор
ООО «ДОРИНВЕСТ-КРЫМ»



Авакян Гагик Агванович