

исх. №03 от 14.08.2020 г.

**Управление Федеральной антимонопольной
службы по г. Москве,**

Место нахождения и почтовый адрес: 107078, г. Москва,
Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1 (вход со стороны Боярского
переулка), м. Красные ворота
Тел./Факс: +7(495) 784-75-05/ +7(495) 607-42-92
e-mail: to77@fas.gov.ru

Заказчик: ПАО «Промсвязьбанк»,

Место нахождения и почтовый адрес: 109052, Россия, г. Москва,
ул. Смирновская, д.10 строение 22
Тел.: 8-495-777-10-20 доб. (81) 2660;
e-mail: procurement@psbank.ru
Контактное лицо: Трусова Виктория Витальевна

ЖАЛОБА

**НА ДЕЙСТВИЯ ТЕНДЕРНОЙ КОМИССИИ ПРИ РАССМОТРЕНИИ ПЕРВЫХ ЧАСТЕЙ ЗАЯВОК
НА УЧАСТИЕ В КОНКУРСЕ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ ТОЛЬКО СРЕДИ СУБЪЕКТОВ МАЛОГО
И СРЕДНЕГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА**

Обжалуются действия тендерной комиссии Заказчика ПАО «Промсвязьбанк», при рассмотрении первых частей заявок на участие в конкурсе в электронной форме только среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Номер извещения закупки в ЕИС – **32009337666**

1. Наименование объекта закупки:

Выполнение работ по монтажу, демонтажу, пуско-наладке и ремонту систем вентиляции и кондиционирования воздуха для нужд ПАО «Промсвязьбанк».

2. Начальная (максимальная) цена контракта:

16000000,00 рублей

Участником закупки, ИП Мурзин Алексей Викторович, была подана заявка на участие в открытом конкурсе в электронной форме только среди субъектов малого и среднего предпринимательства № 32009337666 Выполнение работ по монтажу, демонтажу, пуско-наладке и ремонту систем вентиляции и кондиционирования воздуха для нужд ПАО «Промсвязьбанк», которая была зарегистрирована под номером 1 (идентификационный номер 155941).

05 августа 2020 года тендерной комиссией было принято решение об отказе в допуске заявки №1 ИП Мурзин Алексей Викторович, о чём в «Протокол рассмотрения первых частей заявок 32009337666-01 (вх.№ 114900)» от 05.08.2020г было указано следующее основание:

Не соответствует

На основании п.2.6.1.4 раздела 2 Документации (несоответствие заявки на участие в Конкурсе требованиям к заявкам на участие в Конкурсе, установленным в Конкурсной документации), а именно:

Участник процедуры закупки в составе своего Технического предложения не указал марку/модель, в частности, для технически-сложного оборудования (поз.87-96), что не позволяет оценить соответствие Технического предложения Участника процедуры закупки требованиям Документации (в заявке участника указано, что «марка/модель отсутствует» - приточно-вытяжные установки имеют марки/модели, устанавливаемые производителем: согласно требованиям регламентов Таможенного Союза «О безопасности машин и оборудования» (ТР ТС 010/2011), «О безопасности низковольтного оборудования» (ТР ТС 004/2011) и «Электромагнитная совместимость технических средств» (ТР ТС 020/2011), на оборудование для вентиляции в обязательном порядке оформляется декларация соответствия, которую может выдать специальный сертификационный орган, аккредитованный на осуществление деятельности по подтверждению соответствия данной продукции (т.е. в декларации указывается марка/модель оборудования, прошедшего сертификацию). Отсутствие в заявке участника процедуры закупки марки/модели оборудования не позволяет установить, прошло ли оборудование сертификацию и установить соответствие технических характеристик предлагаемого оборудования требованиям Технического задания)

Данный вывод тендерной комиссии не соответствует требованиям Документации, Положения о закупке и действующему законодательству.

Согласно п.16 информационной карты «Состав заявки на участие в Конкурсе и порядок размещения документов в составе заявки на участие в Конкурсе» Первая часть заявки на участие в Конкурсе должна содержать: «16.1. Техническое предложение с приложением, при необходимости, иных документов и сведений (форма 1 раздела 8), содержащее предложение участника Конкурса о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товаров, качестве работ, услуг и об иных условиях исполнения договора».

В разделе 8. ОБРАЗЦЫ ФОРМ И ДОКУМЕНТОВ установлен образец формы 1 и инструкция по заполнению данной формы. В инструкции установлено: «4. Техническое предложение участника процедуры закупки, помимо сведений и материалов, указанных в тексте технических требований, должно содержать предложения участника процедуры закупки по каждому пункту раздела 6 «Техническая часть» настоящей документации и включать:

- наименование страны происхождения в отношении каждой единицы поставляемых товаров (в случае, если предметом договора является поставка товаров).

- указание на товарный знак предлагаемого для поставки/использования товара, установленный в конкурсной документации, или указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для поставки/использования товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным конкурсной документацией, если участник процедуры закупки предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в конкурсной документации, при условии содержания в конкурсной документации указания на товарный знак, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в конкурсе на товарный знак;

- конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным конкурсной документацией при условии отсутствия в конкурсной документации указания на товарный знак.

В инструкции к данной форме ничего не сказано, про марки/модели, но при этом требования инструкции **обязывают** участников указать **товарный знак**. Данное требование об обязательном указании товарного знака является незаконным и ограничивающим число участников. В Федеральном законе от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц» и в Положении о закупках ПАО «Промсвязьбанк» отсутствует требование об обязанности участников указывать в заявке марки/модели, товарные знаки. В соответствии с пп.2 п.6.1 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц» в описание предмета закупки не должны включаться требования в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, **что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки.**

В Письме Федеральной антимонопольной службы от 19 июня 2019 г. № МЕ/51304/19 сказано:

ФАС России обращает внимание, что в соответствии с положениями статьи 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.

При этом в соответствии с положениями статей 1479, 1480, 1481 ГК РФ указанное обозначение является товарным знаком только в случае его государственной регистрации федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности и выдачи соответствующего свидетельства.

Исходя из положений Федерального закона от 29.06.2015 N 162-ФЗ "О стандартизации в Российской Федерации" (далее - Закон о стандартизации), указанный закон регулирует отношения в сфере стандартизации, возникающие при разработке документов по стандартизации, в которых указываются общие характеристики объекта стандартизации (продукции), а также правила и общие принципы в отношении такой продукции.

Согласно Федеральному закону от 27.12.2002 N 184-ФЗ "О техническом регулировании" (далее - Закон о техническом регулировании), указанный закон регулирует отношения, возникающие при разработке и применении обязательных требований к продукции, процессам производства работ, оказанию услуг.

Таким образом, Закон о стандартизации и Закон о техническом регулировании не устанавливают порядок, а также обязанность регистрировать товарный знак на выпускаемую продукцию.

При этом, если заказчиком в документации о закупке установлено требование о соответствии показателей поставляемого товара требованиям, установленным ГОСТ, то товар, предлагаемый участником закупки, должен соответствовать требованиям ГОСТа.

Вместе с тем, ФАС России обращает внимание, что ГОСТ устанавливает требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам товара.

Таким образом, наличие или отсутствие на товаре товарного знака не является качественной, функциональной или технической характеристикой товара.

Таким образом, по мнению ФАС России, отсутствие у товара товарного знака не свидетельствует о несоответствии товара функциональным, техническим и качественным характеристикам, установленным заказчиком в документации о закупке.

С учетом изложенного, а также принимая во внимание, что часть ГОСТов применяется производителями добровольно, ФАС России сообщает, что ГОСТы не могут обязывать производителя регистрировать товарный знак, так как в соответствии с положениями ГК РФ регистрация товарного знака является не обязанностью, а правом юридического лица или индивидуального предпринимателя.

На основании изложенного, ФАС России сообщает, что неправомерно отклонять заявку, в связи с отсутствием товарного знака или не указанием товарного знака в первой части заявки, если у предлагаемого товара отсутствует товарный знак.

Данная позиция поддержана решением суда Дело № А27-20949/2018 (<https://kad.arbitr.ru/Card/706746d5-e375-4d2f-bd93-0d847f3529ce>)

Положения Гражданского Кодекса Российской Федерации не содержат понятия такого средства индивидуализации товара как «марка», «модель» и не устанавливают обязанность производителя иметь торговую марку в обязательном порядке, в связи с чем, у производителя может отсутствовать торговая марка на конкретную произведенную продукцию. Также, Документация не содержит определение понятия «марки», «модели», что вводит участников закупки в заблуждение.

Данная позиция поддержана решением УФАС: РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-343/18 (<https://fas.gov.ru/documents/17-38825-18>)

Также хотим отметить, что в протоколе рассмотрения первых частей заявок тендера комиссия ссылается на требования регламентов Таможенного Союза «О безопасности машин и оборудования» (ТР ТС 010/2011), «О безопасности низковольтного оборудования» (ТР ТС 004/2011) и «Электромагнитная совместимость технических средств»

(ТР ТС 020/2011), однако в документации требование о соответствии данным документам отсутствует!

Кроме того, в п.8 регламента Таможенного Союза «О безопасности машин и оборудования» (ТР ТС 010/2011) сказано «Машина и (или) оборудование должны иметь хорошо различимую четкую и нестираемую идентификационную надпись, содержащую:

- наименование изготовителя и (или) его товарный знак;

- наименование и (или) обозначение машины и (или) оборудования (**тип, марка, модель (при наличии)**)»

Аналогичная фраза «при наличии» указана и в регламенте «О безопасности низковольтного оборудования» (ТР ТС 004/2011) и «Электромагнитная совместимость технических средств» (ТР ТС 020/2011),

Т.е. данные документы не обязывают иметь марку/модель, данные сведения указываются «при наличии», участник в своей заявке продекларировал отсутствие марки/модели, а также продекларировал соответствие требованиям Заказчика и что Оборудование, запасные части, комплектующие изделия, расходные материалы имеют соответствующие государственные сертификаты и разрешенных для применения на территории Российской Федерации. Качество Оборудования соответствует требованиям государственных стандартов и общеобязательных технических условий.

Участник будет поставлять оборудование полностью соответствующее требованиям в техническом задании, и техническое предложение позволяет сделать вывод о соответствии требованиям Заказчика, отсутствие марки/модель/товарного знака никак не говорит о менее качественном товаре, не является характеристикой и не говорит о том, что данный товар хуже, чем товар, имеющий товарный знак или марку/модель. Товар, предлагаемый участником имеет все необходимые документы, в сертификатах будет указано наименование производителя/серия/серийный номер/артикулы и иная информация об оборудовании(документацией, Положением о закупке, а так же Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц» не предусмотрена обязанность указания в заявке наименования серии/артикулов, поэтому участник не обязан был указывать данную информацию в заявке).

Например:

по
указанным основаниям, заявитель считает неправомерным, нарушающим требование
законодательства о закупках (пункты 2, 4 части 1
статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 135-ФЗ «О закупках товаров работ и услуг

отдельных видов юридических лиц»), ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г.

Неправомерный отказ в допуске заявки ИП Мурзин Алексей Викторович нарушает законные права и интересы заявителя.

На основании изложенного, руководствуясь частями 4, 14, 18, 19, 20 статьи 18.1 Федерального закона от 18.07.2011 № 135-ФЗ «О закупках товаров работ и услуг отдельных видов юридических лиц»

ПРОШУ:

1. Признать жалобу l
2. Приостановить подписание контракта до рассмотрения настоящей жалобы по существу;
3. Отменить «Протокол рассмотрения первых частей заявок 32009337666-01 (вх.№ 114900)» от 05.08.2020г

ПРИЛОЖЕНИЯ:

1. Письмо Федеральной антимонопольной службы от 19 июня 2019 г. № МЕ/51304/19
2. Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 11.09.2019 по Делу№ А27-20949/2018
3. РЕШЕНИЕ Федеральной антимонопольной службы № 223ФЗ-343/18 от 22.05.2018

Документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего документ:

1. Свидетельство о постановке на учет в налоговом органе физического лица от 22.04.2002 г.
2. Выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 27.07.2020 г.

14.08.2020г.

Индивидуальный Предприниматель
Мурзин Алексей Викторович

подписано КЭП