Р Е Ш Е Н И Е

по результатам рассмотрения жалобы на действия аукционной

комиссииФедерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Нижний Новгород -Уфа

Федерального дорожного агентства»

**Дело № 31-К-2013**

Резолютивная часть решения оглашена 13 марта 2013 года.

Решение изготовлено в полном объеме 18 марта 2013 года.

**13 марта 2013 г. г. Чебоксары**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике - Чувашии по контролю в сфере размещения заказов, созданная на основании приказов Чувашского УФАС России от 01.08 №300 в составе:

Винокуровой Н.Ю.- заместителя руководителя-начальника отдела товарных рынков Чувашского УФАС России

(председатель комиссии);

Чагиной Г.В. -начальника отдела контроля за размещением заказов и торгов Чувашского УФАС России

(член комиссии);

Павловой Л.В.- специалиста-эксперта отдела контроля за

размещением заказов и торгов Чувашского УФАС

России (член комиссии)

в присутствии:

заявителя общества с ограниченной ответственностью Воддорстрой»:

Алексеева Андрияна Ивановича по доверенности от 12.03.2013 №0117,

Гурьева Николая Герасимовича по доверенности от 12.03.2013 №0118,

участника размещения заказа открытого акционерного общества «Чувашавтодор»:

Чекмасовой Светланы Владимировны- по доверенности от 01.01.2013 №1,

Емельяновой Александры Михайловны-начальника отдела торгов и договорной работы по доверенности от 13.03.2013 № 50,

участника размещения заказа открытого акционерного общества «Дорисс»:

Ивановой Елены Вениаминовны,

Сергеевой Тамары Ивановны,

государственного заказчика Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Нижний Новгород-Уфа Федерального дорожного агентства»:

Хлебниковой Розы Леонидовны по доверенности от 11.03.2013 №1110, общества с ограниченной ответственностью Элитстрой»:

Сидоровой Ирины Владиславовны по доверенности от 23.05.2011 года,

Архиповой Ирины Авенировны,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Воддорстрой» (далее-ООО «Воддорстрой») о нарушении аукционной комиссией государственного заказчика Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Нижний Новгород –Уфа Федерального дорожного агентства (далее - ФКУ Упрдор «Волга», государственный заказчик) Федерального закона от 21 июля 2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов),

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии поступила жалоба ООО «Воддорстрой» (11.03.2013 года) на действия аукционной комиссии ФКУ Упрдор «Волга» при проведении открытого аукциона в электронной форме на капитальный ремонт автомобильной дороги Р 241 Казань-Буинск-Ульновск км 190+100-км 197+100 в Ульяновской области (извещение № 0315100000313000024).

ООО «Воддорстрой» не согласен с решением аукционной комиссии ФКУ Упрдор «Волга» об отказе в допуске к участию в торгах в связи с непредставлением в первой части заявки товарного знака у применяемого при выполнении работ по предмету контракта товара «термопластик» (п.6) «Перечня материальных ресурсов (товаров), используемых при выполнении работ» (приложение № 5 документации об аукционе в электронной форме). В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов товарный знак указывается в случае его наличия, в иных случаях сообщается наименование предлагаемого товара, конкретные его показатели.

Представитель ООО «Воддорстрой» сообщил, что в первой части заявки указал конкретные показатели используемых товаров, в том числе термопластика, которые соответствовали требованиям заказчика. Следовательно, основания для отказа ООО «Воддорстрой» от участия в аукционе у комиссии заказчика отсутствовали.

По мнению ООО «Воддорстрой», термопластик существует без товарного знака. В подтверждение сказанному представило перечень термопластиков, изготовляемых различными организациями: «Термопласт М» (ТУ 2253-036-07509505-2004, ООО «Ольвик), «Коломна-Терм» (сертификат соответствия №0181656, ООО «Гео Про Макс»), П-ПЛ-502-200 «Экватор» (сертификат соответствия №0881028, COOO «СТ иМ Пласт»), ТПКН (ООО «Русские дорожные материалы), НП-1-170 (ООО «Строй Промснаб»).

Также сообщил, что в информационно- телекоммуникационной сети «Интернет» (<http://tm.patent.su/415000-415999/tm/servl/servletb610.html>) был найден единственный термопластик с товарным знаком «HIFAX» (правообладатель ЛайонделлБазель Индастриз Холдингс Б.В., Веена 737, НЛ-3013 АМ Роттердам, Ниделанды (NL), регистрационный № 415356). Однако данный термопластик не соответствует требованиям заказчика по характеристикам, что не позволило в заявке указать его.

По мнению представителя ФКУ Упрдор «Волга», «термопластик» не выпускается без товарного знака, в связи с чем ООО «Воддорстрой» в первой части заявки в соответствии с требованиями законодательства о размещении заказов должно было представить «термопластик» с товарным знаком. Согласно требованиям части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов непредставление указанных сведений является основанием для отказа в допуске к участию в аукционе в электронной форме.

Представитель ООО «Чувашавтодор» сообщила, что термопластик существует с товарным знаком. Однако при этом не представила доказательств данному заявлению.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Чувашского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов приходит к следующему.

Государственным заказчиком 07.02.2013 года на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение №0315100000313000024 при проведении открытого аукциона в электронной форме на капитальный ремонт автомобильной дороги Р 241 Казань-Буинск-Ульновск км 190+100-км 197+100 в Ульяновской области с начальной (максимальной) ценой контракта 225315490,00руб.

Аукцион проведен на электронной торговой площадке ООО «Индексное агентство-РТС» (http:// rts-tender.ru).

1. На данный аукцион поданы 6 заявок, из которых участники размещения заказа под порядковыми № 2, №4,№5, №6 отказаны в допуске к участию в аукционе в электронной форме, что отражено в протоколе рассмотрения первых частей заявок от 01.03.2013 №46.

Заявка ООО «Воддорстрой» зарегистрирована под порядковым № 6.

Из протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 04.03.2013 №46 следует, что победителем признано ОАО «РЭМИСС» (№3) с предлагаемой ценой контракта 219 682 602,75руб.

Согласно части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=116659;fld=134;dst=100344) - [3.2](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=116659;fld=134;dst=186), [4.1](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=116659;fld=134;dst=196) – [6 статьи 34](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=116659;fld=134;dst=100355) настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 2 статьи 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.

Согласно [подпункту "б" пункта 3 части 4 статьи 41.8](consultantplus://offline/ref=4240644257C4ADFBA290274A51A635E294262704B820F0CDAD6ACFED1BECE83E8114D542E6DD7F71l0u4J) Закона о размещении заказов первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме при размещении заказа на выполнение работ, для выполнения которых используется товар должна содержать согласие участника размещения заказа на выполнение работ соответствующих требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме, а также конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и товарный знак (при его наличии) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара в соответствии с значениями, установленными документацией об аукционе.

Указанные требования заказчиком предусмотрены в пункте 1.1 документации об аукционе в электронной форме.

Предметом контракта является капитальный ремонт автомобильной дороги, при выполнении которой используется товар, что отражено в приложении №5 «Перечень материальных ресурсов (товаров), используемых при выполнении работ» (далее -перечень товаров)документации об аукционе в электронной форме, состоящий из 39 позиций, в том числе: полотно иглопробивное для дорожного строительства «Дорнит-2» или эквивалент (п.1), микросферы «Potters» или эквивалент (п.5), термопластик (п.6), ткань стеклянная изоляционная И-200 (п.9), бетон тяжелый (п.14), щебень из природного камня для строительных работ (п.20), смесь песчано-гравийная природная (п.27), асфальтобетонные смеси дорожные (п.30), столбики сигнальные дорожные пластиковые (п.39).

По правилам части 1 статьи 41.9 Закона о размещении заказов аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащие предусмотренные [частью 4 статьи 41.8](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=116659;fld=134;dst=629) Закона о размещения заказов сведения, на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме в отношении товаров, работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.

Согласно части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае:

1) непредоставления сведений, предусмотренных [частью 4 статьи 41.8](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=116659;fld=134;dst=629) настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверных сведений;

2) несоответствия сведений, предусмотренных [частью 4 статьи 41.8](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=116659;fld=134;dst=1133) Закона о размещении заказов, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

Отказ в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме по основаниям, не предусмотренным [частью 4](consultantplus://offline/ref=9173990AB0033EACE46410BC256F2A1F969F1FF34B2D1EAD0FD9B59902FA7C89C2B20748E2y3FAJ) настоящей статьи, не допускается (часть 5 статьи 41.9 Закона о размещении заказов).

В рассматриваемом случае требования пункта 3 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов к первой части заявки изложены в пункте 1.1 документации об аукционе в электронной форме, а требования к применяемым материалам при выполнении работ по предмету контракта- в приложении №5 документации об аукционе в электронной форме.

Так по п.6 «Перечня материальных ресурсов (товаров), используемых при выполнении работ» (далее –п.6) заказчик требует представлять термопластик с характеристиками, в том числе:

-белого цвета,

-коэффициент яркости бета\_V - не менее 70% и не более 79 %,

- плотность отвердевшего расплава -не менее 1,9 г/см³ и не более 2,1 г/см³,

- температура размягчения- не менее 80ºС , не более 94 ºС,

-время отвержения- не более 20мин.

Из протокола рассмотрения первых частей заявок от 01.03.2013 №46 следует, что ООО «Воддорстрой» (№6) отказано в допуске в связи неуказанием по п.6 перечня товаров товарного знака предлагаемого для использования термопластика.

ООО «Воддорстрой» (№6) в первой части заявки дает согласие на выполнение работ по предмету контракта и в виде таблицы представило перечень товаров, применяемых при выполнении работ, в том числе по п.6 термопластик с характеристиками: белого цвета,

-коэффициент яркости бета\_V - 75 %,

- плотность отвердевшего расплава - 2,0 г/см³,

- температура размягчения - 85 ºС,

-время отвержения - 17мин.

Из вышеизложенного следует, что термопластик, предложенный ООО «Воддорстрой» (№6) соответствует по характеристикам требованиям заказчика, установленного в документации об аукционе в электронной форме, что не отрицает представитель ФКУ Упрдор «Волга».

Согласно статьи 1 Федерального закона от 23.09.1992 №3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (с изм. от 27.12.2000г., 30.12.2001г., 11.12.2002г., 24.12.2002г.) товарный знак и знак обслуживания (далее -товарный знак) обозначения, служащие для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг (далее –товары) юридических или физических лиц.

Регистрация товарного знака в соответствии с названным законом является не обязанностью юридического или физического лица, а правом. В соответствии со статьей 1481 Гражданского кодекса Российской Федерации товарный знак регистрируется в Государственном реестре товарных знаков Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам

Таким образом, наличие у товара товарного знака носит не обязательный характер. В силу указанных норм товарный знак служит для индивидуализации товара, причем право на товарный знак удостоверяется специальным свидетельством.

В ходе заседания ФКУ Упрдор «Волга» не представило документы, свидетельствующие о наличии у термопластика товарного знака (выписки из Государственного реестра товарных знаков, из информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и т.д.)

Одновременно Комиссия Чувашского УФАС России по контролю в сфере размещения заказа установила, что термопластик «Экватор» (ГОСТ Р 52575-2006, изготовитель ООО «Инновационные дорожные технологии»), который по характеристикам соответствует показателям, установленным заказчиком в документации об аукционе в электронной форме, также выпускается без зарегистрированного товарного знака (письмо производителя ООО«Инновационные дорожные технологии»).

Таким образом, из вышеизложенного следует, что термопластик существует с товарным знаком и без товарного знака. В связи с этим участники размещения заказа вправе были в первой части заявки предлагать термопластик как с товарным знаком, так и без товарного знака.

Следовательно, аукционная комиссия заказчика, отказав участника размещения заказа ООО «Воддорстрой» (№6) по п.6 «термопластик» в связи с неуказанием товарного знака, нарушила часть 5 статьи 41.9 Закона о размещении заказов.

2.На основании части 5 статьи 17 Закона о размещении заказов проведена внеплановая проверка.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 01.03.2013 №46 участники размещения заказа под порядковыми №2 № 4, №5 аналогично ООО «Воддорстрой» отказаны в допуске к участию в аукционе в электронной форме в связи с неуказанием товарного знака предлагаемого для использования термопластика (п.6).

По данному основанию аукционная комиссия не должна была отклонить названные заявки поскольку, как было вышеизложено, термопластик существует с товарным знаком и без товарного знака. Следовательно, аукционная комиссия нарушила часть 5 статьи 41.9 Закона о размещении заказов.

Однако в ходе проведенной внеплановой проверки установлено следующее.

Заказчик требует в п.8 материал «Техноэластомост-Б» или эквивалент с характеристиками. Участник размещения заказа под порядковым №4 предлагает в заявке материал «Техноэластомост-Б» с показателями, которые не соответствуют требованиям заказчика, а именно:

-масса материала требуется 5000±200 г/м², предлагается 6000 г/м²;

-масса основы до 180г/м², предлагается 180г/м² ;

-толщина полотна указана 5мм вместо затребованного 4,5 мм.

По п.15 затребован бетон тяжелый класс В15 (М200) со средней прочностью не менее 196,5 кг/см². Участник № 4 предлагает - бетон с средней прочностью 196 кг/см².

По п.19 требуется щебень с содержанием пылевых и глинистых частиц до 2 %, участник №4 предлагает щебень с указанной характеристикой -2%.

По п.23 требуется щебень с зерновым составом d =90-100мм, участник №4 предлагает : d=86,2мм

По п.24 требуется щебень с содержанием зерен пластичной от 15 до 25%, участник предлагает иные сведения: 5,95%.

По п.29 требуются смеси асфальтобетонные дорожные с трещиностойкостью по пределу прочности на растяжение при расколе при температуре 0ºС не менее 3,5 и не более 6 мПа. Участник предлагает по данной характеристике 3,4 мПа.

Таким образом, изучив первую часть заявки участника размещения заказа №4, Комиссия Чувашского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов приходит к выводу, что хотя по п. 6 заявка соответствовала требованиям заказчика, однако в связи с тем, что по п.п.8, 15, 23, 24, 29 участник размещения заказа (№4) предложил товары с иными характеристиками, которые не соответствуют требованиям, установленным в документации об аукционе в электронной форме, то заявка участника №4 по совокупности на основании пункта 1 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов подлежала отклонению.

Участник размещения заказа под порядковым № 2 также по п.6 заявка соответствовала требованиям заказчика, однако в связи с тем, что по п.п.1,5,7,8 товары представлены в сопровождении со словами «или эквивалент» (что также отражено в протоколе рассмотрения первых частей заявок от 01.03.2013 № 46), то заявка участника №2 по совокупности на основании пункта 1 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов подлежала отклонению.

Заявка участников размещения заказа №1, №3 соответствовали требованиям, установленным заказчиком в документации об аукционе в электронной форме.

При таких обстоятельствах, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике - Чувашии по контролю в сфере размещения заказов на основании части 6 статьи 60 Федерального закона от 21 июля 2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Воддорстрой» обоснованной.

2. Признать в действиях аукционной комиссии государственного заказчика Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Нижний Новгород-Уфа Федерального дорожного агентства» нарушение части 5 статьи 41.9 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» при проведении открытого аукциона в электронной форме на капитальный ремонт автомобильной дороги Р 241 Казань-Буинск-Ульновск км 190+100-км 197+100 в Ульяновской области (извещение № 0315100000313000024).

3.Выдать предписание аукционной комиссии государственного заказчика Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Нижний Новгород-Уфа Федерального дорожного агентства» об устранении нарушения части 5 статьи 41.9 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» при проведении открытого аукциона в электронной форме на капитальный ремонт автомобильной дороги Р 241 Казань-Буинск-Ульновск км 190+100-км 197+100 в Ульяновской области (извещение № 0315100000313000024) путем возврата на этап рассмотрения первых частей заявок.

3. Направить материалы дела должностному лицу Чувашского УФАС России для составления протокола об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии Н.Ю.Винокурова

Члены Комиссии Г.В.Чагина

Л.В.Павлова

*Примечание: Решение Комиссии Чувашского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов*

*может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его*

*принятия (часть 9 статьи 60 Закона о размещении заказов****).***