

Аукционный Вестник

ВСЕРОССИЙСКИЙ ИНФОРМАЦИОННО-АНАЛИТИЧЕСКИЙ ЕЖЕНЕДЕЛЬНИК

www.auctionvestnik.ru

№ 393 (08.343) пятница, 31 августа 2018 г.

СЕГОДНЯ В НОМЕРЕ

Информационные сообщения
о торгах 6-8 стр.

Минздрав внес изменения в типовую контракт на поставку лекарств

Форму спецификации сделали более наглядной. В нее нужно включать:

- международное непатентованное/химическое/группировочное наименование;
- торговое наименование;
- данные из регистрационного удостоверения (наименование и форма выпуска);
- данные по ЕСКЛП (лекарственная форма, дозировка, единица измерения);
- количество;
- общая стоимость и цена за единицу с расшифровкой: без НДС и размер НДС.

Большинство сведений нужно было указывать и раньше, но об этом говорилось в примечаниях. При необходимости спецификацию можно дополнить и другой информацией.

В форме акта приема-передачи предусмотрели возможность указать оптовую надбавку. Изменения действуют для закупок, начатых после 13 августа 2018 года.

Документы:

Приказ Минздрава России от 19.06.2018 № 367н (действует с 14 августа 2018 года). Как провести госзакупку лекарственных средств (Обзор разъяснений Минздрава).

Минфин разработал проект приказа об условиях допуска иностранных товаров

Основной порядок предоставления преференций участникам закупки, предлагающим иностранные товары, остается прежним. Однако, есть и новшества. В перечень товаров включили коронарные стенты и катетеры. К ним применяются условия допуска иностранных товаров, если заявки участников не нужно отклонить по правилам Постановления Правительства № 1469.

Кроме того, в пояснительной записке Минфин указал, что нельзя будет объединять в один контракт (лот) товары из перечня и иные товары. Однако, в проекте эта мысль выражена неоднозначно. Фразу "для целей применения приказа" можно воспринимать и как обоснование запрета, и как оговорку, при которой такой запрет будет действовать. Это важное различие, так как в актуальном приказе Минэкономразвития изложен второй подход: в контракт можно включать и товары не из перечня — в этом случае преференции не применяются. Если проект примет без изменений, учитывайте позицию Минфина, изложенную в пояснительной записке, и не закупайте одним лотом товары, включенные и не включенные в перечень.

Документ:

Проект приказа (<http://regulation.gov.ru/projects#nra=71429>)

© КонсультантПлюс, 1992-2018



Олег Толстобок, канд. техн. наук, доцент кафедры государственных и корпоративных закупок ГОУ «ИРДПО» эксперт по антикоррупционной экспертизе НПА РФ, аккредитованный при Минюсте России

Напомним, согласно изменений внесенных в ч. 3 ст. 66 № 44-ФЗ, первая часть заявки должна содержать 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), а также конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе в соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о КС, и указание на товарный знак (при наличии).

Ключевым изменением является исключение из положений рассматриваемой статьи ранее действующей норм о необходимости указания товарного знака словесным обозначением, так как в ряде случаев товарный знак обозначается графическим изображением. Ярким примером является Решение ФАС России по делу № К-177/17 от 17.03.2017.

Участнику закупки было отказано в допуске к аукциону на поставку материалов верхнего строения железнодорожного пути по причине отсутствия указания на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого к поставке «Противоугона пружинного П65».

Изучив первую часть заявки Заявителя на участие в Аукционе, представленную представителем Заказчика, ФАС России установила, что заявка содержит, в том числе следующую информацию о товаре «Противоугон пружинный П65»: «Маркировка противоугонов пружинных соответствует требованиям ГОСТ 32409-2013. На два противоугона каждой партии навешен металлический ярлык, в котором указаны:

- единый знак обращения продукции на рынке государств;
- товарный знак предприятия-изготовителя».

Наличие товарного знака в первой части заявки: изменение практики

Одним из нововведений в Закон о КС является изменение состава первой части заявки. С 1 июля 2018 года участники закупок указывают товарный знак (при наличии), в случае отсутствия в документации указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, отличный от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе. Автор статьи провел анализ практики контроля ФАС России в части правомерности не указания товарного знака предлагаемых к поставке товаров и дает практические рекомендации.

Вместе с тем, представители Заявителя представили свидетельство о регистрации товарного знака (знак обслуживания) от 16.05.2008 №350174, согласно которому товарный знак зарегистрирован как графическое изображение. Учитывая, что Закон о контрактной системе (в редакции на дату рассмотрения дела) не обязывает участника закупки указывать графические, объемные и другие обозначения товарного знака при описании участниками закупок товаров, а также иметь товар в наличии, Аукционной комиссией неправомерно принято Решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе, что нарушает часть 5 статьи 67 Закона о контрактной системе и содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Таким образом, принимая во внимание изменения Закона о КС в части исключения «словесного обозначения» товарного знака, участникам закупок следует в составе первой части заявки указывать графические, объемные и другие обозначения товарного знака (при наличии).

Нельзя забывать о том, что требования об указании товарного знака должны быть установлены надлежащим образом, не допуская противоречий и двусмысленных толкований.

Из решения ФАС России по делу № ВП - 470/16 от 27.09.2016 следует, что инструкция по заполнению первых частей заявок на участие в Аукционе содержала противоречивый порядок указания товарных знаков товаров. Так, подпунктом «б» пункта 3.1.5 документации об Аукционе было установлено, в том числе, следующее требование к составу заявки на участие в Аукционе: «конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии)».

При этом в Примечании «Приложения № 1 к Заявке (рекомендуемая форма)» документации об Аукционе установлено, в том числе следующее: «В случае, если в соответствующем нормативно-техническом документе указано, что предлагаемый товар должен иметь товарный знак (его словесное обозначение), знак обслуживания, фирменное наименование участника закупки должен указать его в составе заявки».

К сожалению, в новой редакции ч. 3 ст. 66 Закона о КС не появилось требований об указании моделей предлагаемых к поставке товаров, что будет обуславливать продолжение сложившейся практики контроля. Заказчикам и участникам закупок следует помнить, что отклонение заявок за не указание

модели является неправомерным с позиции ФАС России по той причине, что Законом о КС не предусматривает обязанность участника закупки указывать в составе первой части заявки на участие в аукционе модель предлагаемого к поставке товара.

Так, при закупке комплекта серверного и периферийного оборудования заявка была отклонена по причине не указания модели предлагаемого к поставке оборудования. Вместе с тем, Законом о КС не предусмотрена обязанность указывать модель, а представителями заказчика не было представлено доказательств о наличии моделей у товаров, указанных в составе заявки. Как следует из решения ФАС России по делу № ВП-87/16 от 15.02.2016 действия Аукционной комиссии, принявшей Решение об отказе Заявителю, нарушают часть 5 статьи 67 № 44-ФЗ и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Аналогичным образом можно увидеть практику указанного вопроса и на других примерах закупок. Так, представитель Заказчика пояснил, что Аукционная комиссия приняла Решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе, поскольку были предложены к поставке летние шины «Continental», но не предоставлена информация о модели летних шин (см. Решение ФАС России по делу № ВП-116/17 от 13.04.2017).

Нельзя не отметить, что с 1 июля 2018 года не следует учитывать при описании в заявке товаров требования об указании знака обслуживания (при наличии), фирменного наименования (при наличии), патента (при наличии), полезных моделей (при наличии), промышленных образцов (при наличии) по причине их исключения из требований ч. 3 ст. 66 Закона о КС. Следует помнить, что вышеуказанные требования обуславливали соответствующую практику контроля.

При закупке вычислительной техники, офисного оборудования и комплектующих заявка участника была отклонена по причине не указания на фирменные наименования и полезные модели. Однако доказательств того, что у предлагаемого для поставки товара имеются фирменное наименование и полезная модель не были представлены, что привело к признанию жалобы участника закупок обоснованной (см. Решение по делу № К-1415/14 от 29.09.2014).

Аналогично, при закупке абсорбирующего белья, подгузников аукционная комиссия отказала в допуске к участию в аукционе в связи с непредставлением сведений, а именно, «по ряду изделий (позиции с 6 по 26,

изделия по шифрам от 22-05 до 22-32) не указано фирменное наименование, хотя для такого вида товаров оно присутствует (например, TENA Flex Plus, TENA Flex Maxi, TENA Flex Super, TENA Pants Plus, TENA Slip Plus, TENA Slip Super и т.д.)». Вместе с тем согласно подпункту «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона о КС (в редакции до 01.07.2018) первая часть заявки должна содержать информацию о фирменном наименовании при его наличии. С позиции ФАС России, указанной в решении по делу № К-486/16 от 31.03.2016, действия аукционной комиссии не правомерны.

Особое место в практике контроля ФАС России занимают разбирательства, связанные с не указанием товарного знака в заявке. Зачастую отсутствие доказательств о наличии у предлагаемых к поставке

товаров товарных знаков обуславливает признание жалоб участников закупок обоснованными с выдчей предписаний о допуске отклоненных заявок к торгам.

Например, при проведении Следственным комитетом Российской Федерации электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку вычислительных электронных цифровых машин участнику было отказано в допуске по причине не указания товарного знака (см. Решение по делу № К 1510/17 от 07.11.2017).

При определении подрядчика на капитальный ремонт здания Купинского районного суда участнику закупок было отказано в допуске по причине непредставления товарных знаков в отношении биметаллического радиатора.

Учитывая, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки указывать товарный знак при описании участниками закупок товаров, а также иметь товар в наличии, Аукционной комиссией неправомерно принято Решение об отказе участнику закупки (см. Решение по делу № К-338/17 от 19.04.2017).

В заключении хотелось бы обратить внимание участников закупок и заказчиков на изменения № 44-ФЗ в части указания товарного знака в первой части заявки, а также на недопустимость отказа в допуске к аукциону в случае отсутствия доказательств наличия товарных знаков на предлагаемые к поставке товары, отличные от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе. ■