РЕШЕНИЕ

по делу № 13-06/02-709

14 ноября 2013 года **г. Волгоград**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Управления) по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

Р.А. Литвинова – председателя Комиссии, начальника отдела контроля размещения госзаказа,

К.О. Демьяненко - члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

В.С. Новосильновой - члена Комиссии, специалиста 1 разряда отдела контроля размещения госзаказа,

в присутствии:

- представителя ФГУП «Почта России» в лице УФПС Волгоградской области (далее - заявителя) Кукочкиной В.В. (по доверенности до 25.02.2013г., без номера),

- представителя Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования "Волгоградский государственный технический университет" (далее - заказчика) Мельника В.В. (по доверенности до 11.01.2013г., № 05-67-24),

рассмотрев материалы дела № 13-06/02-709, возбужденного на основании поступившей жалобы ФГУП «Почта России» в лице УФПС Волгоградской области на действия заказчика – ФГБОУ ВПО «Волгоградский государственный технический университет» **-** при проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка периодических изданий на II полугодие 2013 года» (реестровый номер размещения заказа 0329100012013000109),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной Антимонопольной Службы по Волгоградской области поступила жалоба ФГУП «Почта России» в лице УФПС Волгоградской области на действия заказчика – ФГБОУ ВПО «Волгоградский государственный технический университет» **-** при проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка периодических изданий на II полугодие 2013 года» (реестровый номер размещения заказа 0329100012013000109).

Согласно доводам жалобы УФПС Волгоградской области – Филиал ФГУП «Почта России», «Согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг ОК 004-93, подписка на печатные издания имеет код 5200180. В силу части 1 статьи 15 выше названного федерального закона, Заказчики, за исключением случаев размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд обороны страны и безопасности государства, обязаны осуществлять размещение заказов у субъектов малого предпринимательства в размере не менее чем десять и не более чем двадцать процентов общего годового объема поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг в соответствии с Перечнем товаров, работ, услуг, установленными Правительством Российской Федерации, путем проведения торгов, запроса котировок, в которых участниками размещения заказов являются данные субъекты. Согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг, ОКДП 2212000 – код товаров «газеты, журналы и периодические публикации», ОКДП 5200180 – код услуг по осуществлению подписки. Поскольку открытый аукцион в электронной форме проводится на оказание услуг по подписке необходимо указывать код 5200180. Подтверждением этого является то, что в соответствии с Правилами распространения периодических печатных изданий по подписке, утвержденными Постановлением Правительства РФ № 759 от 01.11.2001 г., подписка на периодические печатные издания – форма распространения периодических печатных издании, включающих в себя ряд технологических операций, в том числе прием подписки на указанные издания. Поскольку в Перечне товаров, работ, услуг, установленных Правительством РФ 04.11.2006г., отсутствует код подписки на печатные издания, заказчик неправомерно заменил его на код ОКДП «газеты, журналы и периодические публикации». … текст проекта контракта содержит срок подписки (п. 1.1 контракта), наименование периодического печатных изданий (Приложение №1 к контракту) и их доставка по мере фактического их поступления в доставочное предприятие (п. 2.3. контракта), что соответствуют договору о распространению периодического печатного издания по подписке. Учитывая изложенное и исходя из буквального толкования документации об открытом аукционе в электронной форме, предметом государственного контракта является не поставка периодических печатных изданий, а подписка на периодические печатные издания и их доставка в день выхода периодического издания из печати по адресам, указанным заказчиком. … Так, в соответствии с периодичностью выхода соответствующий подписной индекс, по адресам, указанным Заказчиком в открытом аукционе в электронной форме на данные услуги, имеющими код 5200180 – «подписка на периодические печатные издания» не может быть ограничено на основании положений ч. 1 ст. 15 94-ФЗ. В Перечень товаров, работ и услуг для государственных и муниципальных нужд, размещение заказов на которые осуществляется у субъектов малого предпринимательства, включены услуги курьерские, кроме услуг национальной почты (услуги, оказываемые негосударственными предприятиями почтовой связи), но не включены услуги по подписке на печатные издания. Соответственно, «подписка на печатные издания» и «журналы и периодические издания» должны рассматриваться как различные виды предмета договора, поэтому им дан различный код в Общероссийском классификаторе видов экономической деятельности, продукции и услуг ОК 004-93: код 5200180 - «подписка на периодические печатные издания», 2212150 - «журналы и периодические издания». Кроме того, ФГУП «Почта России» в лице УФПС Волгоградской области -филиал ФГУП «Почта России» считает, что открытый аукцион в электронной форме был проведен с нарушением ч.2 ст. 19.1 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ

(ред. от 21.04.2011) «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд». Так, в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме в качестве классификации товаров, работ и услуг не указано обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), содержащее полученные заказчиком, уполномоченным органом информацию или расчеты и использованные заказчиком источники информации о ценах товаров, работ, услуг, в том числе путем указания соответствующих сайтов в сети «Интернет» или иного указания. По Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2007 (КПЕС 2002), принятому Приказом Ростехрегулирования от 22.12.2007 №329-ст, выделен отдельный класс услуг: «услуги почты» (класс 64)^ в нем выделен отдельный подкласс услуг: «услуги почты и курьерской связи» (подкласс 64.1), в нем выделены отдельные группы услуг: «услуги национальной почты» (группа 64.11) и «услуги курьерские, кроме услуг национальной почты» (группа 64.12), в группе услуг «национальной почты» выделен отдельный вид - код услуги «услуги по подписке на газеты, журналы и другие периодические издания» (код 64.11.11.140). Таким образом, услуги курьерские, кроме услуг национальной почты, и услуги по подписке на газеты, журналы и другие периодические издания являются отдельными, различными видами услуг. В Перечень товаров, работ и услуг для государственных и муниципальных нужд, размещение заказов на которые осуществляется у субъектов малого предпринимательства, включены услуги курьерские, кроме услуг национальной почты (услуги, оказываемые негосударственными предприятиями почтовой связи), но не включены услуги по подписке на печатные издания. Следовательно, государственный заказ на оказание услуг по подписке на печатные издания для нужд Государственное бюджетное учреждение культуры "Волгоградская областная универсальная научная библиотека им. М. Горького" в первом полугодии 2014 г. не подлежит размещению только у субъектов малого предпринимательства. «Подписка на печатные издания» и поставка «газет, журналов и периодических изданий» должны рассматриваться как различные виды договоров, поэтому им дан различный код в Общероссийском классификаторе видов экономической деятельности, продукции и услуг ОК 004-93, утвержденном Постановлением Госстандарта: код 5200180 - «подписка на периодические печатные издания», и код 2212000 «газеты, журналы, периодические публикации». В соответствии со ст. 506 ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки, производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным использованием. В соответствии с п. 5 Постановления Пленума ВАС РФ от 22.10.1997 г. №18 «О некоторых вопросах, связанных с применением положений ГК РФ о договоре поставки», квалифицируя правоотношения участников спора, судам необходимо исходить из признаков договора поставки, предусмотренных ст. 506 ГК РФ, независимо от наименования договора, названия его сторон либо обозначения способа передачи товара в тексте документа. При этом под целями, связанными с личным использованием, следует понимать, в том числе приобретение покупателем товаров для обеспечения его деятельности в качестве организации или гражданина-предпринимателя. Заказчик является государственным учреждением, не созданным для целей осуществления предпринимательской деятельности».

При рассмотрении жалобы представитель заявителя требования поддержал в

полном объеме, представитель заказчика возражал против заявленных требований, в удовлетворении жалобы просил отказать.

Выслушав доводы сторон, ознакомившись с представленными документами и проведя внеплановую проверку, Комиссия Волгоградского УФАС по контролю в сфере размещения заказа пришла к следующим выводам.

В силу части 1 статьи 1 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о размещении заказов) указанный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

В соответствии со статьей 5 Закона о размещении заказов под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном названным Законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме.

В силу части 1 статьи 10 Закона о размещении заказов размещение заказа может осуществляться: 1) путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме; 2) без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

Комиссией Управления установлено, что 05 ноября 2013 года заказчиком– ФГБОУ ВПО «Волгоградский государственный технический университет» - на официальном сайте www.zakupki.gov.ru был размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка периодических изданий на II полугодие 2013 года» (реестровый номер размещения заказа 0329100012013000109).

Довод заявителя о том, что заказчик разместил заказ не на поставку периодических изданий, а на подписку печатных изданий (код ОКДП 5200180), то есть на вид деятельности, не включенный в перечень, не является обоснованным, так как в соответствии с ч. 1 ст. 15 закона о размещении заказов, заказчики, за исключением случаев размещения заказов на поставки товаров, выполнение

работ, оказание услуг для нужд обороны страны и безопасности государства, обязаны осуществлять размещение заказов у субъектов малого предпринимательства в размере не менее чем десять и не более чем двадцать процентов общего годового объема поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг в соответствии с перечнем товаров, работ, услуг, установленным Правительством Российской Федерации, путем проведения торгов, запроса котировок, в которых участниками размещения заказов являются данные субъекты, а в случаях размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд обороны страны и безопасности государства государственные заказчики вправе осуществлять такое размещение заказов.

Перечень товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, размещение заказов на которые осуществляется у субъектов малого предпринимательства, утвержден Постановлением Правительства РФ от 04.11.2006 № 642.

Согласно Перечню размещение заказов на закупку полиграфической и печатной продукции (код 2200000 по общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг ОК 004-93), кроме кода 2212180 в части бюллетеней для голосования на выборах и референдумах, осуществляется у субъектов малого предпринимательства.

Учитывая структуру и принцип построения ОК 004-93, можно сделать вывод, что такая продукция как газеты, журналы и периодические публикации (предмет размещения заказа), имеющие код 22102000 ОК 044-93, относятся к общему классу продукции – 2200000 «Полиграфическая печатная продукция».

Таким образом, потребностью Заказчика является именно поставка периодических изданий (в товарах, входящих в Перечень), а не услуга по оформлению подписки.

В соответствии с п. 6.1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) в соответствии с положениями статьи 19.1 настоящего Федерального закона.

На основании требований ч. 2 статьи 19.1 Закона о размещении заказов в конкурсной документации, документации об аукционе (в том числе в документации об открытом аукционе в электронной форме), извещении о проведении запроса котировок указывается обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), содержащее полученные заказчиком, уполномоченным органом информацию или расчеты и использованные заказчиком источники информации о ценах товаров, работ, услуг, в том числе путем указания соответствующих сайтов в сети «Интернет» или иного указания. Согласно части 1 статьи 19.1 Закона о размещении заказов для установления начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) источниками информации о ценах товаров, работ, услуг, являющихся предметом заказа, могут быть данные государственной статистической отчетности, официальный сайт, реестр контрактов, информация о ценах производителей, общедоступные результаты изучения рынка, исследования рынка, проведенные по инициативе заказчика, уполномоченного органа, в том числе по контракту или гражданско-правовому договору, и иные источники информации. Заказчик, уполномоченный орган вправе осуществить свои расчеты начальной

(максимальной) цены контракта (цены лота). Частью 3 статьи 19.1 Закона о размещении заказов предусмотрено, что размещение на официальном сайте конкурсной документации, документации об аукционе (в том числе документации об открытом аукционе в электронной форме), извещения о проведении запроса котировок, в которых указываются обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) и иная предусмотренная частью 2 настоящей статьи информация, признается добросовестным исполнением требований настоящей статьи.

Таким образом, документация об аукционе разрабатывается заказчиком и утверждается им исходя из своих потребностей, специфики деятельности с учетом обеспечения наиболее эффективного использования бюджетных средств. Закон о размещении заказов не ограничивает заказчика в способах определения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), а устанавливает только необходимость указания обоснования начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) в конкурсной документации, документации об аукционе (в том числе в документации об открытом аукционе в электронной форме), извещении о проведении запроса котировок. При обосновании начальной (максимальной) цены контракта источники информации о ценах должны быть общедоступны для всех заинтересованных в размещении заказов лиц и проверяемы для целей реализации общих принципов процедуры размещения заказа.

Таким образом, указание источников информации о ценах товаров, работ, услуг необходимо для обеспечения возможности проверки соблюдения предусмотренного Законом о размещении заказов порядка установления начальной (максимальной) цены контракта путем обращения к соответствующим источникам информации. Если заказчик осуществляет свои расчеты начальной (максимальной) цены контракта, соответствующие расчеты должны быть приведены в полном объеме в документации о торгах.

Указание источников информации о ценах товаров, работ, услуг необходимо для обеспечения возможности проверки соблюдения предусмотренного Федеральным законом N 94-ФЗ порядка установления начальной (максимальной) цены контракта путем обращения к соответствующим источникам информации.

Закон о размещении заказов в способах определения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) устанавливает необходимость указания обоснования начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) в конкурсной документации, документации об аукционе (в том числе в документации об открытом аукционе в электронной форме), извещении о проведении запроса котировок.

Согласно представленным в адрес Управления документам, подтверждающим обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальная (максимальная) цена контракта установлена по результатам маркетингового исследования проведенного Заказчиком. Таким образом, источником маркетингового исследования послужили коммерческие предложения «Участник № 1», «Участник № 2» и «Участник № 3».

Однако, представленные коммерческие предложения **опубликованы не были**, реквизиты данных коммерческих предложений, послуживших основанием для обоснования начальной (максимальной) цены контракта в документации об открытом аукционе в электронной форме **не указаны**, что может приводить к

необоснованному завышению начальной (максимальной) цены контракта и неэффективному использованию средств бюджета, что противоречит целям и принципам регулирования Закона о размещении заказов.

Таким образом, сведения представленные в качестве обоснования начальной (максимальной) цены контракта, не отвечают критериям конкретности и проверяемости.

На основании вышеизложенного, довод заявителя о том, что заказчиком нарушены положения Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» при формировании начальной (максимальной) цены контракта является обоснованным.

По указанным основаниям в действиях заказчика при формировании обоснования начальной (максимальной) цены контракта содержатся нарушения п. 6.1 ч. 3 ст. 41.6 и ч. 2 ст. 19.1 Закона о размещении заказов.

В ходе проведения внеплановой проверки процедуры размещения данного заказа на предмет соблюдения законодательства о размещении заказов Комиссией Волгоградского УФАС по контролю в сфере размещения заказа были выявлены следующие нарушения.

Согласно п. 13 ст. 43 Закона о размещении заказов запрос котировок должен содержать сведения о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством. В соответствии с пунктом 10.1 Проекта гражданско-правового договора заказчиком установлено, что «Договор может быть расторгнут в одностороннем порядке в случаях, предусмотренных пунктом 12.4 Договора». На основе анализа представленной документации на право заключения государственного контракта на право заключения государственного контракта на подписку и доставку периодических печатных изданий на 2014 года, Комиссией Управления было установлено, что данный пункт в проекте Договора отсутствует.

На основании вышеизложенного, сведения о возможности заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством положениями извещения о проведении запроса котировок на право заключения государственного контракта на подписку и доставку периодических печатных изданий на 2014 года отсутствуют.

В соответствии с частью 4 статьи 11 кроме указанных в частях 1 - 3 настоящей статьи требований и установленных в соответствии со статьей 55.3 настоящего Федерального закона требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа.

Комиссией Управления было установлено, что в пункте 2.2 «Основные требования к поставке» раздела III «Техническая часть» документации открытого аукциона в электронной форме «Поставка периодических изданий на II полугодие 2013 года» заказчиком - ФГБОУ ВПО «Волгоградский государственный технический университет» - установлены требования, противоречащие положениям части 4 статьи 11 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов

на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», а именно заказчик устанавливает требования « - предпочтительно иметь Представительства подписных агентств в г. Волгограде и Волгоградской области»; в пункте 3.1 «Обязательные требования» раздела III «Техническая часть» документации открытого аукциона в электронной форме «Поставка периодических изданий на II полугодие 2013 года» заказчиком неправомерно установлено требование: «Поставка периодических печатных изданий на I полугодие 2014 года должна включать: - контактные телефоны должны функционировать в рабочие дни с 9.00 до 17.00 (МСК)».

Таким образом, данное требование заказчика противоречит положениям Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Характер нарушений законодательства о размещении заказов, допущенных заказчиком при разработке и утверждении документации, свидетельствует о необходимости выдачи предписания об устранении выявленных нарушений посредством аннулирования размещения заказа.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 57, 60 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ФГУП «Почта России» в лице УФПС Волгоградской области частично обоснованной.
2. Признать заказчика нарушившим п. 6.1 ч. 3 ст. 41.6, ч. 2 ст. 19.1, ч. 4 ст. 11 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»
3. Заказчику выдать предписание об устранении нарушений Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» путем аннулирования заказа.