

РЕШЕНИЕ по делу № 11-06/03-197

18 мая 2011 год г. Волгоград

Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Кречковской Е.А. – председателя Комиссии, и.о. начальника отдела контроля размещения госзаказа,

Булындиной Ю.В. – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

Маравиной А.А. – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

в присутствии:

Шинкаренко Д.Е. – ведущий специалист отдела правового сопровождения размещения муниципальных заказов комитета муниципального заказа администрации Волгограда (доверенность № 05-ИД/45 от 08.07.2008г.),

Измайловой Г.Т. – представитель ФГУП «Почта России» на территории деятельности Филиала в Волгоградской области (доверенность от 12.01.2011г.),

Кубракова Н.И. – представитель ФГУП «Почта России» на территории деятельности Филиала в Волгоградской области (доверенность от 12.01.2011г.),

Щавелевой И.В. – директор ВМУК «Централизованная система детских библиотек» (удостоверение № 37 выдано 01.02.2007г.),

рассмотрев материалы дела № 11-06/03-197, возбужденного по жалобе ФГУП «Почта России» в лице УФПС Волгоградской области, в которой обжалуются действия котировочной (единой) комиссии при проведении запроса котировок для субъектов малого предпринимательства на право заключить контракт на оказание услуг по предоставлению периодических печатных изданий по подписке во 2 полугодие 2011г.,

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 12.05.2011г. вх. № 3375 поступила жалоба ФГУП «Почта России» в лице УФПС Волгоградской области, в которой обжалуются действия котировочной (единой) комиссии при проведении запроса котировок для субъектов малого предпринимательства на право заключить контракт на оказание услуг по предоставлению периодических печатных изданий по подписке во 2 полугодие 2011г.

Из жалобы ФГУП «Почта России» в лице УФПС Волгоградской области следует, что как отражено в протоколе котировочной комиссии котировочная заявка Участника размещения заказа была отклонена комиссией на основании того, что заявка не отвечает требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, опубликованном на официальном сайте РФ. Участник размещения заказов не соответствует ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 24 июля 07г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ».

Участник размещения заказов считает, что размещение запроса котировок только для субъектов малого предпринимательства было проведено с нарушением ч.1 ст. 15 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ (ред. от 21.04.2011) "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для

государственных и муниципальных нужд" (принят ГД ФС РФ 08.07.2005), далее - Закон.

В силу ч. 1 ст. 15 Закона Заказчик, 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 на поставку 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. Проводя запрос котировок на подписку печатных изданий (газеты, журналы и периодические публикации), имеющие код - 5200180, входящие в группу 5200000 «Услуги по розничной торговле» и указанные в Перечне. Заказчик указал в извещении на проведении запроса котировок код классификации - 2212150 «журналы», входит в группу 2200000, т.е. журналы на периодические публикации. В Перечень включены товары, имеющий код 2200000 - «Полиграфическая и печатная продукция (кроме кода 2212180 в части бюллетеней для голосования на выборах и референдумах)». Эта группа включает предприятия, занимающиеся издательской деятельностью, непосредственно связанной или не связанной с полиграфическим исполнением. Издательское дело включает маркетинговую, финансовую, техническую, творческую и правовую деятельность, а также деятельность по реализации продукции, но не в виде преобладающей деятельности. Разбивка на подгруппы основывается на типе публикуемого печатного материала и более детально классифицирована в подгруппах <2211>, <2212>, <2213>, <2219>. В частности, в данном случае заказчиком выбран код подгруппы 2212150 - «журналы».

Исходя из описания данного товара, реализация продукции - газет, журналов, периодической печати может осуществляться предприятием, занимающимся издательской деятельностью. При этом издательство может распространять только ту полиграфическую продукцию, которую производит, либо оказывать данный вид услуг другим организациям на основании заключенных договоров. Издатель, выполняющий функции по распространению периодических печатных изданий на основании договора с редакцией, издателем или на иных законных основаниях имеет статус «распространителя периодических печатных изданий». Реализация печатных изданий распространителем осуществляется на основании договоров с лицами, желающими приобрести газеты, журналы, периодические печатные издания для нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Данный вид деятельности является распространением периодических печатных изданий по подписке. Отношения между подписчиками и редакциями, издателями, распространителями, вытекающие из договора подписки на периодические печатные издания регулируется Правилами распространения периодических печатных изданий по подписке, утвержденных Постановлением Правительства РФ 01.11.2001 № 759. Более того, распространение журналов является разновидностью договора поставки, а подписка на печатные издания являются разновидностью договора возмездного оказания услуг. 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 данные договорные правоотношения следует квалифицировать исходя 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. Предмет муниципального контракта не содержит признаков договора поставки, предусмотренных нормами ГК РФ.

Согласно Правилам распространения периодических печатных изданий по подписке, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 01.11.2001 № 759, подписка на периодические печатные издания - форма распространения периодических печатных изданий, включающая в себя ряд технологических операций, в том числе прием подписки на указанные издания, и, если это предусмотрено в договоре подписки, их доставка. В соответствии с пунктом 1 статьи 779 ГК РФ по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Текст задания на поставку, указанный Заказчиком в документации о запросе котировок, содержит срок подписки, наименование периодического печатного издания, индекс подписки, адреса получателя, а цена определена государственным контрактом, что соответствуют договору о распространении периодического печатного издания по подписке.

Учитывая изложенное, исходя из буквального толкования извещения о размещении запроса котировок, предметом муниципального 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.

Таким образом, «подписка на печатные издания» и «журналы» должны рассматриваться как различные виды экономической деятельности, поэтому им дан различный код в Общероссийском классификаторе видов экономической деятельности, продукции услуг ОК 004-93, утвержденный постановлением Госстандарта российский код 5200180 - «подписка на периодические печатные издания», а на «журналы» будет код - 2212150. В связи с этим, отнесение Заказчиком таких видов деятельности как «журналы, периодических публикаций» «подписке на периодические печатные издания» к одной и той же группе является ошибочным.

Действия Заказчика по проведению запроса котировок на заключение муниципального контракта на подписку периодических печатных только у субъектов малого предпринимательства привели к ограничению конкуренции на товарном рынке соответствующих услуг в частности к ограничению доступа на таковой товарный рынок хозяйствующим субъектам, не являющимися субъектами малого предпринимательства, в том числе ФГУП «Почта России», к созданию преимущественных условий деятельности на таком товарном рынке хозяйствующим субъектам, являющимися субъектами малого предпринимательства. Заказчиком было допущено нарушение ч.1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

На заседании комиссии, назначенном на 18 мая 2011г. 15 часов 00 минут, представители заказчика и уполномоченного органа возражали против

заявленных требований заявителя жалобы. Считают, что ФГУП «Почта России» не имеет правовых оснований для обжалования извещения о проведении запроса котировок для субъектов малого предпринимательства на право заключить контракт на оказание услуг по предоставлению периодических печатных изданий по подписке во 2 полугодие 2011 г. В удовлетворении заявленных требований просили отказать.

Выслушав доводы сторон, ознакомившись с представленными документами, Комиссия УФАС по Волгоградской области решила оставить жалобу ФГУП «Почта России» в лице УФПС Волгоградской области без рассмотрения по следующим основаниям:

Из ч. 1 ст. 57 Закона о размещении заказов следует, что любой участник размещения заказа имеет право обжаловать в судебном порядке, а также в порядке, предусмотренном настоящей главой, действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника размещения заказа. Обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в порядке, предусмотренном настоящей главой, не является препятствием для обжалования участником размещения заказа действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в судебном порядке.

Частью 2 статьи 57 Закона о размещении заказов установлено, что жалоба на положение конкурсной документации, документации об аукционе или извещения о проведении запроса котировок может быть подана участником размещения заказа до окончания срока подачи соответственно заявок на участие в конкурсе, заявок на участие в аукционе, котировочных заявок.

Следовательно, указанное положение Закона устанавливает специальное правило для подачи в порядке главы 8 Закона о размещении заказов жалобы на положения извещения о проведении запроса котировок, которая может быть подана участником размещения заказа только до окончания срока подачи котировочных заявок.

В соответствии с извещением о проведении запроса котировок для субъектов малого предпринимательства на право заключить контракт на оказание услуг по предоставлению периодических печатных изданий по подписке во 2 полугодие 2011 г. для ВМУК «Централизованная система детских библиотек» дата и время окончания подачи котировочных заявок установлена на 04.05.2011 г. 17 часов 30 минут.

Жалоба ФГУП «Почта России» в лице УФПС Волгоградской области поступила в УФАС по Волгоградской области 12.05.2011 г. Заявителем не представлено обоснованных доводов о неправомерности отклонения его котировочной заявки. Из содержания жалобы следует, что заявителем обжалуются положения извещения о проведении запроса котировок, также заявитель ссылается на нарушение Заказчиком ст. 15 Закона о размещении заказов, которая регулирует особенности участия субъектов малого предпринимательства в размещении заказов.

Таким образом, на момент рассмотрения дела Комиссией УФАС по

Волгоградской области ФГУП «Почта России» в лице УФПС Волгоградской области утратило право на обжалование положений извещения о проведении запроса котировок в порядке главы 8 Закона о размещении заказов.

Следовательно, у Комиссии УФАС по Волгоградской области отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы ФГУП «Почта России» в лице УФПС Волгоградской области по существу.

Заявитель жалобы ссылается также на нарушение ч. 1 ст. 15 Федерального Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Вместе с тем, проверка по данной статье не может быть проведена в рамках рассмотрения жалобы.

В соответствии с главой 8 Закона о размещении заказов участник размещения заказа вправе обжаловать действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника размещения заказа. Порядок рассмотрения жалобы регулируется Законом о размещении заказов № 94-ФЗ, а также Административным регламентом ФАС России по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд (утв. приказом ФАС РФ от 14.11.2007г. №379). Указанные жалобы рассматриваются Комиссией по рассмотрению дел о нарушении законодательства о размещении заказов.

Порядок рассмотрения заявлений о нарушении антимонопольного законодательства регулируется Федеральным Законом от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и Административным регламентом ФАС России по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия УФАС, созданная Приказом руководителя Управления для рассмотрения дела о нарушении законодательства о размещении заказов, неправомочна в рамках рассмотрения жалобы проводить проверку по признакам нарушения Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции». На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством, Комиссия на основании ч.ч. 9, 10 ст. 17, ч. 6 ст. 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»,

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ФГУП «Почта России» в лице УФПС Волгоградской области без рассмотрения.
2. Передать уполномоченному должностному лицу УФАС по Волгоградской области заявление ФГУП «Почта России» в лице УФПС Волгоградской области для решения вопроса о возбуждении дела по ч. 1 ст. 15 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».