

РЕШЕНИЕ № 189,190, 191,192,193-ж/2013

15 мая 2013 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии:	Сапрыкиной Н.В.	- заместителя руководителя Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Ливончик В.А.	- начальника отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;
	Марфунцевой Н.Н.	- ведущего специалиста-эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;
	Султановой Э.М.	- ведущего специалиста-эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;

в ходе рассмотрения жалоб ООО «Медиаком» в присутствии:

- представителей Челябинской городской думы, по доверенностям;
- представителей Управления муниципального заказа Администрации города Челябинска, по доверенностям,
- представителя Федерального государственного унитарного предприятия «Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания», по доверенности;
- представителя ООО Информационная компания «Медиа-Центр», по доверенности;
- представителя Государственного предприятия Челябинской области «Областное телевидение»,
- представителей ООО «Медиаком», по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступили жалобы ООО «Медиаком» (далее - заявитель) на действия заказчика при проведении открытых аукционов в электронной форме №0169300000113001815, №0169300000113001849, №0169300000113001814, №0169300000113001816, №0169300000113001757 на оказание услуг по информационному освещению деятельности в эфире телевизионного канала (далее – аукционы).

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме №0169300000113001815 размещено на официальном сайте 25.04.2013.

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме №0169300000113001849 размещено на официальном сайте 29.04.2013.

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме №0169300000113001757 размещено на официальном сайте 23.04.2013.

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме №0169300000113001814 размещено на официальном сайте 25.04.2013.

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме №0169300000113001816 размещено на официальном сайте 25.04.2013.

Начальная (максимальная) цена контракта по аукциону №0169300000113001815 – 1 517, 00 рублей.

Начальная (максимальная) цена контракта по аукциону №0169300000113001814 – 1 527 489, 00 рублей.

Начальная (максимальная) цена контракта по аукциону №0169300000113001849 – 1 527 500, 00 рублей.

Начальная (максимальная) цена контракта по аукциону №0169300000113001757 – 1 517 000, 00 рублей.

Начальная (максимальная) цена контракта по аукциону № 0169300000113001816 – 1 506 816, 00 рублей.

На дату рассмотрения жалоб контракты не заключены.

В связи с тем, что предметом рассматриваемых жалоб являются идентичные положения аукционных документаций по одному предмету с нарушением законодательства о размещении заказов, Комиссией принято решение об объединении указанных жалоб в одно производство.

По доводам жалоб представители заявителя пояснили следующее.

На официальном сайте отсутствует согласованная с уполномоченным органом документация об аукционах.

В проектах договоров отсутствуют существенные условия договора подряда: предмет договора с конкретным описанием результатов работ и сроки выполнения работ.

Кроме того, по мнению заявителя заказчиком неправомерно указан способ подачи

заявки — телефонный. При этом, исследование данного вопроса заявителем, путем направления запросов заказчику показало, что заявки не регистрируются и не фиксируются заказчиком, таким образом, исполнителю по договору невозможно доказать факт поступления заявки на обусловленных договором условиях.

Пункт 3 технических заданий отводит 24 часа на изготовление видеосюжета. 2 часа отводится на согласование (пункт 4), 1 час на исправление недостатков (пункт 5). Точное время размещения не обозначено и подлежит согласованию с заказчиком (пункт 7). Указанные сроки явно превышают срок, обозначенный в пункте 2.2 проекта контракта, что не позволяет считать эти сроки согласованными сторонами.

Документации об аукционах не содержат точные сроки размещения видеосюжетов в эфир, что немаловажно, так как стоимость минуты эфирного времени зависит от времени суток.

Потребность заказчика освещать конкретное мероприятие в средствах массовой информации путем формирования тематических заявок означает, что действия заказчика направлены на привлечение внимания к указанному мероприятию, формирование и поддержание интереса к нему. В соответствии с законодательством о рекламе обязывает подрядчика планировать использование эфирного времени для размещения рекламы.

В документации об открытом аукционе в электронной форме установлены незаконные требования к участнику размещения заказа, а именно сопровождение озвучкой журналиста.

В подтверждение доводов жалобы заявителем представлены письма ИП Платонов Д.В., ООО «Ишумак», ООО «Сталкер», согласно которым указанные заявителем в жалобах положения аукционной документации не позволяют хозяйствующим субъектам принять участие в аукционах.

Представители заказчика, уполномоченного органа, участников аукционов по доводам жалоб пояснили следующее.

Уполномоченным органом документация об открытом аукционе в электронной форме согласовывается посредством электронной цифровой подписи специалиста, ответственного за размещение заказа в программе АС «АЦК-Муниципальный заказ».

По смыслу положений Гражданского кодекса Российской Федерации договор подряда отличается от договора на возмездное оказание услуг тем, что результат деятельности подрядчика имеет овеществленный характер и выражается в создании вещи по заданию заказчика или ее трансформации (материальный результат), в отличие от деятельности услугодателя, не приводящей к созданию вещественного результата.

Предметом контракта является оказание услуг по информационному освещению деятельности в эфире телевизионного канала, что не приводит к созданию вещественного результата.

Существенным условием договора является размещение видеосюжета в эфире телеканала. Передача записи трансляции деятельности заказчику не является

существенным условием договора.

Так как предметом договора является освещение деятельности, а не продвижение какого-либо объекта на рынке законодательство о рекламе не регулирует отношения по предмету, являющемуся предметом торгов.

На стадии размещения заказа невозможно определить, с какой именно информацией о деятельности Челябинской городской думы необходимо подготовить сюжет исполнителю, поэтому заказчик урегулирует отношения в этой части путем направления заявок телефонограммой по телефону, либо электронной почтой, для оперативности. Также заказчик не может предварительно определить в какое время будет происходить событие, подлежащее освещению.

Сопровождение озвучкой журналиста является не требованием к участнику, а условием исполнения контракта. Кроме того, заказчиком не установлено требование о том, чтобы журналист состоял в штате организации участника размещения заказа.

Представители Федерального государственного унитарного предприятия «Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания» (Канал «Россия»), ООО Информационная компания «Медиа-Центр» (31 канал), Государственного предприятия Челябинской области «Областное телевидение» (канал ОТВ) подтвердили возможность участия в указанных аукционах, путем подачи заявок на участие в аукционах, соответствующих требованиям аукционной документации.

На заседании комиссии Челябинского УФАС России указанные хозяйствующие субъекты поддержали доводы представителя заказчика.

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные документы и материалы, заслушав объяснения свидетеля, руководствуясь статьей 60 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), Комиссия пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1-3.2, 4.1-6 статьи 34 Закона о размещении заказов.

Часть 2 статьи 34 Закона о размещении заказов обязывает заказчиков, уполномоченный орган утверждать документацию об аукционе.

Порядок утверждения аукционной документации установлен подпунктом 7 пункта 22 раздела V Порядка формирования, размещения и исполнения муниципального заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд города Челябинска, утвержденного Постановлением Главы города Челябинска от 21.02.2006 № 85-п «О мерах по совершенствованию системы муниципального заказа».

Таким образом, довод жалобы об отсутствии отметки на аукционной документации отметки о согласовании аукционной документации уполномоченным органом не состоятелен.

Порядок утверждения аукционной документации установлен пунктом 25 раздела IV Регламента по организации и применению электронного документооборота с использованием электронной цифровой подписи в автоматизированной системе «АЦК - Муниципальный заказ», в соответствии с которым на основании электронного документа «Заявка на закупку» с приложениями Уполномоченный орган разрабатывает конкурсную документацию, документацию об аукционе, документацию об аукционе в электронной форме и прикладывает к электронному документу «Заявка на закупку» на статусе «Принят организатором» в виде файла/файлов, выбирая группу полей «Документация». Конкурсная документация, документация об аукционе, документация об аукционе в электронной форме подписывается ЭЦП специалиста Уполномоченного органа, ответственного за формирование данной документации с ролью «Уполномоченный специалист».

На основании части 1 статьи 6 Федерального закона от 06 апреля 2011 года № 63-ФЗ «Об электронной цифровой подписи» (далее - Закон об электронной цифровой подписи) информация в электронной форме, подписанная квалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, кроме случая, если федеральными законами или принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами установлено требование о необходимости составления документа исключительно на бумажном носителе.

Кроме того, пунктом 11.1 статьи 2 Федерального закона от 08 июля 2006 года № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (далее - Закон об информации) установлено, что электронным документом признается документированная информация, представленная в электронной форме, то есть в виде, пригодном для восприятия человеком с использованием электронных вычислительных машин, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах.

Действия по утверждению аукционной документации уполномоченным органом электронной цифровой подписью представителя уполномоченного органа также соответствуют части 2 статьи 41.2 Закона о размещении заказов, согласно которой размещаемые на официальном сайте или электронной площадке в форме электронных документов, должны быть подписаны электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника размещения заказа, заказчика, уполномоченного органа.

Таким образом, закон не запрещает утверждать документацию об открытом аукционе в электронной форме электронной цифровой подписью представителя уполномоченного органа. Опубликование на официальном сайте извещений о проведении торгов свидетельствует о наличии электронной цифровой подписи уполномоченного органа и подтверждается размещением таких извещений и документов на официальном сайте оператором электронной торговой площадки, так как порядок размещения заказа на официальном сайте четко регламентирован частями 3, 4, 5 статьи 41.2 Закона о размещении заказов, которые устанавливают требования к подписанию документов электронной цифровой подписью уполномоченным органом до направления сведений оператору электронной торговой площадки для размещения на официальном сайте.

2. В соответствии с частью 2 статьи 9 Закона о размещении заказов контракт

заклучается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений Закона о размещении заказов.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о размещении заказов законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов.

Предмет контракта «Оказание услуг по информационному освещению деятельности в эфире телевизионного канала» соответствует определению договора оказания услуг, указанному в части 1 статьи 779 Гражданского кодекса Российской Федерации. Указанная норма устанавливает, что 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. Именно такую деятельность описывают документации открытых аукционов в электронной форме. Так, исполнитель по договору обязан изготовить видеосюжет о событии и транслировать его в эфире телепрограммы.

Указанная услуга соответствует коду 9213020 «Услуги в области телевидения» Общероссийского классификатора видов экономической деятельности, продукции и услуг.

При этом договор подряда в силу части 1 статьи 703 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривает создание изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику.

Довод заявителя, согласно которому в результате аукциона должен заключаться договор подряда, в связи с установленным в аукционной документации требованием передать заказчику вещественный результат работ, а именно носитель с записью видеосюжета не может быть принят во внимание, так как именно «изготовление и транслирование видеосюжетов» является предметом контракта. Так, например, аналогично рассматриваемой ситуации, при оказании юридических услуг исковое заявление на бумажном носителе не расценивается как передача вещи, созданной или переработанной в результате выполнения работ. При оказании бухгалтерских услуг также не является вещественным результатом работ бухгалтерский отчет на бумажном или электронном носителе и т.д.

Кроме того, доводы заявителя относительно отсутствия в проекте контракта условий о конкретных сроках и объеме оказания услуг, что обусловлено неопределенностью вида договора (договор подряда либо договор оказания услуг) являются несостоятельными, так как согласно части 3 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами.

Вместе с тем, наименование указанного договора как «муниципальный контракт на

оказание услуг» не изменяет его правовую природу, поскольку стороны заключают соглашение относительно тех условий, которые составляют содержание договора, тогда как наименование договора не влечет изменения существа обязательств, относительно которых стороны достигают соглашения.

При этом, в соответствии с требованиями пункта 7 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов в пункте 2.1 проекта контракта определен начальный и конечный сроки действия контракта - с момента подписания контракта по 31.12.2013.

Таким образом, доводы заявителя об отсутствии существенных условий договора подряда в проектах контрактов не состоятельны.

3. У комиссии Челябинского УФАС России отсутствуют правовые основания признания пункта 2 технического задания аукционных документаций несоответствующим нормам Закона о размещении заказов.

Так, пункт 2 технического задания предусматривает оказание услуг по заявкам Заказчика в течение всего срока действия Контракта и в пределах общего объема оказываемых услуг. Заявка подается одним из перечисленных способов: телефонная связь, электронная почта.

Так, пунктом 7 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов установлено требование об указании в документации об открытом аукционе в электронной форме места, условия и сроков поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Спецификой контракта на оказание услуг по информационному освещению деятельности в эфире телевизионного канала является тот факт, что в рамках оказания услуги исполнитель обязуется освещать деятельность, которая произойдет в будущем. Этим обстоятельством и обусловлена подача заявок в соответствии с пунктом 2 технического задания.

Более того, пунктом 3.3.1 проекта контракта предусмотрено подписание заказчиком в течение 5 рабочих дней акта об оказании услуг, что подтверждает оказание услуг исполнителем, а также факт оплаты услуг на основании пункта 3.3.2 проекта муниципального контракта.

Доводы заявителя об ограничении количества участников размещения заказа, установлением условия оказания услуг при подаче заявки заказчиком не может быть принят во внимание, в связи с тем, что в подтверждение своих доводов заявитель не представил документов и сведений, позволяющих комиссии Челябинского УФАС России дать оценку заявленным доводам. Вместе с тем, в соответствии с частью 2 статьи 58 Закона о размещении заказов заявитель обязан приложить к жалобе документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы. Заявителем таких документов и сведений не представлено.

4. Не основано на законодательстве о размещении заказов утверждение заявителя о том, что аукционная документация должна соответствовать нормам законодательства о рекламе, так как услуги направлены на привлечение внимания к объекту.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 «О

рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Данное определение не соответствует сути услуг, являющихся предметом документации об аукционе. Аукционная документация не содержит признаков правового понятия «реклама».

При этом временем трансляции видеосюжетов в пункте 7 технического задания аукционных документов определено условие о транслировании видеосюжетов в эфире новостных программ. Телеканалы имеют постоянное время эфиров новостных программ.

В пункте 7 технического задания аукционной документации аукциона №0169300000113001757 установлено время оказания услуг: «один раз в неделю по четвергам с 21:00 до 22:00 с повтором по субботам с 13:00 до 14:00.

Время видеосюжета определено пунктом 4 технического задания аукционных документов — не менее 1 минуты, по аукциону №0169300000113001757 - 15 минут.

Срок оказания услуг не более 24 часов с момента получения Исполнителем заявки от Заказчика. Исполнитель осуществляет изготовление видеосюжетов, после чего согласовывает с Заказчиком его текст в части содержания, достоверности и отсутствия ошибок, в том числе ошибок в титрах, опечаток. Уполномоченное лицо Заказчика согласовывает текст в течение 2 часов после его получения посредством телефонной, факсимильной связи, электронной почты.

5. Часть 5 статьи 41.6 и пункт 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов предусматривает установление в аукционной документации требований к участникам размещения заказа о соответствии последних требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

При этом, условие «озвучка видеосюжета журналистом», установленное в пункте 2.3.3 проекта контракта не является требованием к участнику размещения заказа и не подлежит оценке с точки зрения соответствия требованиям законодательства Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Исходя из изложенного, информации, представленной заявителями, заказчиком, Комиссия, руководствуясь статьей 60 Закона о размещении заказов и приказом ФАС России от 24 июля 2012 года № 498 «Об утверждении административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

Признать доводы жалоб ООО «Медиаком» необоснованными.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Н.В.Сапрыкина

Члены комиссии

В.А. Ливончик

Н.Н.Марфунцева

Э.М.Султанова