

## РЕШЕНИЕ

### по делу №89-ж/2013

15 марта 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:	Загородней М.С.	специалиста 1 разряда отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России,
	Кокшаровой И.О.	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России,

рассмотрев жалобу ООО «МЕДИАКОМ», в присутствии:

- представителя Администрации Губернатора Челябинской области, действующего на основании доверенности от 21.01.2013,

- представителя Главного управления материальных ресурсов Челябинской области, действующего на основании доверенности от 29.12.2012,

- представителя ООО «МЕДИАКОМ», действующего на основании доверенности от 22.02.2013,

### УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступила жалоба ООО «МЕДИАКОМ» (далее — заявитель) на действия заказчика при проведении открытого конкурса № 0169200000313000631 на право заключения государственного контракта на оказание услуг по производству и распространению информационных материалов о деятельности органов исполнительной власти Челябинской области, направленной на развитие инвестиционного, научного, туристического, культурного, спортивного потенциала области через Интернет-сайт информационного агентства (далее - конкурс).

Согласно представленным документам 13.03.2013 Главное управление материальных ресурсов Челябинской области, (далее - заказчик) объявило о проведении конкурса.

Заказчиком выступила Администрация Губернатора Челябинской области.

Начальная (максимальная) цена контракта — 1 460 000,00 рублей.

Дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе – 18.03.2013 09.00.

Государственный контракт на момент рассмотрения жалобы ООО «МЕДИАКОМ» не заключен.

Состав конкурсной комиссии утвержден приказом начальника Главного управления материальных ресурсов Челябинской области от 07.02.2013 № 404/1.

На заседании Комиссии представитель заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе, предоставил дополнения к жалобе и пояснил следующее.

Предмет контракта, в том числе наименование проекта контракта определено в качестве «договора на оказание услуг», тогда как содержание условий проекта контракта позволяет сделать вывод о том, что заказчику требуется выполнить работы в определенном объеме, указанном в Приложении №1, и сдать их результат заказчику, что свидетельствует о наличии обязательств, вытекающих из договора подряда, что не соответствует наименованию указанного контракта и вводит в заблуждение потенциальных участников размещения заказа.

Вместе с тем, в указанном договоре отсутствуют существенные для договора подряда конкретный срок действия контракта (предоставления заявки заказчиком), а также конкретные действия, которые должен осуществить исполнитель.

Таким образом, отсутствие указанной информации не позволяет потенциальным участникам размещения заказа определить возможные финансовые и трудовые затраты, связанные с исполнением указанного контракта.

Представители заказчика и уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились, представили на заседание Комиссии мнение по доводам жалобы и пояснили следующее.

Проект контракта, являющийся неотъемлемой частью конкурсной документации содержит все существенные условия, характерные для договора оказания услуг: предмет контракта определен в пункте 1.3 и 2.1 проекта контракта, начальный и конечный сроки оказания услуг определены в пункте 2.1.1 проекта контракта.

Вместе с тем, указание в проекте контракта конкретную дату предоставления заказчиком заявки не представляется возможным в связи со спецификой предмета конкурса, так как заказчик не может заранее предугадать наступление того или иного социально значимого явления, информационный материал о котором необходимо довести до неопределенного круга лиц.

Заслушав пояснения представителя заказчика, изучив представленные материалы, Комиссия, руководствуясь статьей 17 Федерального закона № 94-ФЗ от 21 июля 2005 года «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов), пришла к следующим выводам.

1. 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.

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.

Так, 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 (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

В пункте 1.3 проекта контракта определен предмет контракта, в соответствии с которым в части обязанности исполнителя произвести информационные материалы в соответствии с Приложением № 1, контракт имеет правовую природу договора подряда, а в части распространения указанных информационных материалов через Интернет-сайт – контракт имеет правовую природу договора об оказании услуг.

Вместе с тем, наименование указанного договора как «Государственный контракт на оказание услуг для областных государственных нужд» 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.

Вместе с тем, в соответствии с требованиями пункта 7 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов в пункте 2.1.1 проекта контракта определен начальный и конечный сроки действия контракта - с даты заключения контракта по 31.12.2013.

В пункте 2.1.6 указан объем услуг (работ), подлежащих выполнению – производство и распространение 420 новостных сообщений в объеме не менее 1500 печатных знаков каждое; производство и распространение 4 интервью в объеме не менее 6000 печатных знаков каждое; производство и распространение 12 аналитических статей в объеме не менее 5000 печатных знаков каждое), что также соответствует требованиям части 2 статьи 22 Закона о размещении заказов.

Условие проекта контракта об оказании «Услуги» на основании заявки, полученной от уполномоченного лица со стороны «Государственного заказчика», предусмотренное пунктом 2.1.2, является условием исполнения контракта, которое устанавливается по усмотрению заказчика в соответствии с пунктом 4 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов.

Вместе с тем, с учетом специфики размещения заказа указать конкретные сроки предоставления заказчиком заявок с указанием конкретного объема услуг (работ), не представляется возможным.

2. Согласно части 2 статьи 22 Закона о размещении заказов конкурсная документация 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..

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно поставляемого товара (выполняемых работах, оказываемых услугах), что в свою очередь позволяет участникам размещения заказа сформировать цену своего предложения с учетом требований к предмету размещаемого заказа.

Как следует из наименования предмета размещаемого заказа заказчику требуется размещение информационных материалов о деятельности органов исполнительной власти Челябинской области через Интернет-сайт информационного агентства.

В соответствии со статьей 2 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» (далее – Закон о СМИ) под средством массовой информации понимается периодическое печатное издание, сетевое издание, телеканал, радиоканал, телепрограмма, радиопрограмма, видеопрограмма, кинохроникальная программа, иная форма периодического распространения массовой информации под постоянным наименованием (названием).

Согласно части 1 статьи 23 Закона о СМИ при применении настоящего Закона в отношении информационных агентств (далее – ИА) на них одновременно распространяются статус редакции, издателя, распространителя и правовой режим средства массовой информации.

Таким образом, информационное агентство является одним из разновидностей СМИ, указанных в Законе в качестве «иной формы периодического распространения массовой информации».

Следует отметить, что действующее законодательство не определяет правовую специфику и характерные особенности ИА, указывая лишь на одинаковый правовой режим ИА по отношению к другим видам СМИ.

Так, в техническом задании в качестве возможной формы распространения информационных материалов указано распространение информации исключительно на сайте информационного агентства.

Вместе с тем, техническое задание содержит ряд требований к функциональным и техническим особенностям самого интернет-сайта, а не к особенностям СМИ, которое должно распространять необходимую информацию через указанный источник, а именно:

- специализация на освещении событий УрФО (не менее 65% информационных материалов от общего числа – о событиях, происходящих в регионах УрФО, объем рекламы на Интернет-сайте не должен превышать 20% от всей размещенной информации);

- наличие в структуре сайта разделов «Политика», «Экономика», «Финансы», «Общество», «Спорт», содержащих контент, освещающий события общественно-политической, экономической, социальной, культурной и спортивной жизни.

- экспортирование информационных (новостных) сообщений в режиме реального времени в 4 основные поисковые новостные агрегаторы;

- посещаемость интернет-сайта должна составлять не менее 15 тысяч уникальных пользователей. Тематический индекс цитирования сайта информационного агентства поисковой системой должен составлять не менее 2,5 тысяч единиц. Интернет-сайт должен предоставлять возможность подписки на новостную ленту и осуществлять рассылку новостной ленты не менее 20 раз в сутки. База получателей рассылки должна содержать не менее 50 адресов и т.д.

Таким образом, требования конкурсной документации позволяют сделать вывод о том, что информационные материалы, подготовленные исполнителем, должны размещаться через интернет-сайт, зарегистрированный в установленном законом порядке, обладающий определенными характеристиками, указанными в техническом задании не связанными с формой периодического распространения массовой информации.

Вместе с тем, действующее законодательство определяет в качестве вида электронного СМИ - сетевое издание - сайт в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", зарегистрированный в качестве средства массовой информации в соответствии с Законом о СМИ (статья 2 Закона о СМИ).

Указанный вид СМИ также охватывает и удовлетворяет требования, указанные заказчиком в техническом задании, следовательно, условие о необходимости распространения информации исключительно через ИА, не отражает фактическую потребность заказчика в части выбора формы периодического распространения информации в нарушение части 2 статьи 22 Закона о размещении заказов.

Кроме того, указанное требование безосновательно ограничивает возможность участия в торгах участников размещения заказа, имеющих возможность размещать информационный материал через интернет-сайты сетевых изданий, отвечающие требованиям к сайту, указанным в техническом задании, но не имеющим статус информационных агентств.

Следует отметить, что особенности правового регулирования ИА на сегодняшний день законодателем не определены, что также свидетельствует об отсутствии правового обоснования включения требования о распространении информации через сайт указанного вида СМИ в качестве условия конкурсной документации.

Кроме того, на заседании Комиссии заказчик не представил аргументированных доводов необходимости распространения информационных материалов через сайт ИА.

2. В соответствии с частью 1 статьи 704 Гражданского кодекса Российской Федерации если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется иждивением подрядчика – из его материалов, его силами и средствами.

Согласно статье 780 Гражданского кодекса Российской Федерации если иное не предусмотрено договором возмездного оказания услуг, исполнитель обязан оказать услуги лично.

Согласно пункту 1.3. проекта государственного контракта «Исполнитель» обязуется оказывать услуги по производству и распространению информационных материалов о деятельности органов исполнительной власти Челябинской области, направленной

на развитие инвестиционного, научного, туристического, культурного, спортивного потенциала области, через Интернет-сайт информационного агентства, являющегося средством массовой информации (Свидетельство о регистрации СМИ от \_\_\_\_\_ № \_\_\_\_\_).

Так, отсутствие в проекте контракта условия о возможности привлечения субисполнителя, возлагает на участника размещения заказа оказать услугу лично, своими силами и средствами.

Таким образом, обязанность распространения исполнителем подготовленных им информационных материалов на сайте, зарегистрированном в качестве СМИ, означает, что сам исполнитель должен иметь статус зарегистрированного в установленном законом порядке СМИ.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 11, пунктом 10 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются, в том числе требования о соответствии участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

В соответствии со статьей 8 Закона о СМИ редакция средства массовой информации осуществляет свою деятельность после его регистрации, за исключением случаев освобождения от регистрации, предусмотренных настоящим Законом.

При этом, сайт в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" может быть зарегистрирован как сетевое издание в соответствии с настоящим Законом. Сайт в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", не зарегистрированный в качестве средства массовой информации, средством массовой информации не является.

Однако в пункте 14 информационной карты конкурсной документации не предусмотрены обязательные требования к участникам размещения заказа, в том числе о наличии свидетельства о регистрации СМИ, что допускает участие в конкурсе участников размещения заказа, не обладающих статусом СМИ.

Таким образом, условие исполнения контракта о необходимости производства и распространения информационных материалов лично исполнителем услуг через сайт, зарегистрированный в качестве СМИ, и, вместе с тем, отсутствие специального требования к участнику размещения заказа о необходимости предоставления во второй части заявки свидетельства о СМИ в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов, свидетельствует о противоречивости и неопределенности требований конкурсной документации в нарушение части 2 статьи 22 Закона о размещении заказов.

Комиссия, руководствуясь статьями 17, 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, нужд бюджетных

учреждений»,

### **РЕШИЛА:**

1. Признать доводы жалобы ООО «МЕДИАКОМ» на действия заказчика необоснованными.
2. Признать в действиях заказчика нарушение части 2 статьи 22 Закона о размещении заказов.
3. Выдать заказчику, уполномоченному органу предписание об устранении нарушения законодательства в сфере размещения заказов.
4. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для принятия решения о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

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

Председатель Комиссии

Н.В. Сапрыкина

Члены Комиссии

М.С. Загородняя

И.О. Кокшарова

### **ПРЕДПИСАНИЕ № 89-ж/2013**

**об устранении нарушений законодательства**

**Российской Федерации о размещении заказов**

15 марта 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 Сапрыкиной

заместителя руководителя Челябинского УФАС

Комиссии:	Н.В.	-	России;
Членов	Долгополовой	-	ведущего специалиста-эксперта отдела
Комиссии:	К.А.	-	контроля государственного и муниципального
			заказов Челябинского УФАС России;
	Кокшаровой	-	ведущего специалиста-эксперта отдела
	И.О.	-	контроля государственного и муниципального
			заказов Челябинского УФАС России;

на основании решения Челябинского УФАС России от 15.03.2013 года по итогам рассмотрения жалобы ООО «МЕДИАКОМ») на действия заказчика при проведении открытого конкурса № 0169200000313000631 на право заключения государственного контракта на оказание услуг по производству и распространению информационных материалов о деятельности органов исполнительной власти Челябинской области, направленной на развитие инвестиционного, научного, туристического, культурного, спортивного потенциала области через Интернет-сайт информационного агентства (далее – конкурс) с целью устранения нарушений законодательства о размещении заказов,

### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

#### **1. Администрации Губернатора Челябинской области**

**1.1** с момента размещения на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (далее – официальный сайт) предписания не заключать контракт, по итогам проведения открытого конкурса.

**1.2 в срок до 26.03.2013** отменить конкурс путем принятия соответствующего решения в целях внесения соответствующих изменений в конкурсную документацию с учетом решения Челябинского УФАС России № 89-ж/2013 от 15.03.2013 и передать его Главному управлению материальных ресурсов Челябинской области для размещения на официальном сайте в сети «Интернет»

**2. Конкурсной комиссии (по конкурсу изв. № 0169200000313000631) в срок до 27.03.2013** принять решение об отмене протоколов, составленных в ходе проведения конкурса, и обеспечить передачу указанного решения в Главное управление материальных ресурсов для размещения на официальном сайте в сети «Интернет».

**3. Главному управлению материальных ресурсов Челябинской области в срок до 29.03.2013:**

**3.1** разместить решение об отмене протоколов, составленных в ходе проведения конкурса, на официальном сайте в сети «Интернет»;

**3.2** разместить решение об отмене открытого конкурса на официальном сайте в сети «Интернет».

**4. Администрации Губернатора Челябинской области** в подтверждение исполнения предписания в срок до **01.04.2013** года в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области представить доказательства исполнения настоящего предписания, в том числе сведения о незаключении контракта по итогам конкурса согласно пункту 1.1 настоящего предписания (в случае заключения контракта представить надлежащим образом заверенную копию контракта со всеми приложениями), а также надлежащим образом заверенную копию решения об отмене открытого конкурса.

**5. Главному управлению материальных ресурсов Челябинской области в срок до 01.04.2013** в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области представить доказательства исполнения настоящего предписания, а именно надлежащим образом заверенную копию решения об отмене протоколов, составленных в ходе проведения конкурса, а также сведения, подтверждающие размещение решения об отмене открытого конкурса на официальном сайте в сети «Интернет».

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Обжалование предписания Челябинского УФАС России не приостанавливает действия предписания.

За неисполнение настоящего предписания предусмотрена административная ответственность в виде штрафа в размере пятидесяти тысяч рублей на должностных лиц и в размере пятисот тысяч рублей на юридических лиц.

Председатель Комиссии

Н.В. Сапрыкина

Члены Комиссии

М.С. Загородняя

И.О. Кокшарова