

РЕШЕНИЕ № 5-2/202-12

26 октября 2012 г.

г. Вологда

Резолютивная часть решения вынесена 26.10.2012 года.

В полном объеме решение изготовлено 31.10.2012 года.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области в составе:

Сазонов А.И. – председатель комиссии, руководитель Управления;

Осипов С.В. - член комиссии, начальник отдела контроля государственных закупок;

Мерзлякова Н.В. - член комиссии, старший государственный инспектор отдела контроля государственных закупок;

Баруздина Л.Н. - член комиссии, государственный инспектор отдела контроля государственных закупок;

Коган Д.Б. - член комиссии, государственный инспектор отдела контроля государственных закупок;

Ягольницкая Д.С. – член комиссии, специалист-эксперт отдела контроля государственных закупок;

Васянович Ю.Р. – член комиссии, специалист 1 разряда отдела контроля государственных закупок;

рассмотрев жалобу ИП Цветковой Елены Вениаминовны на действия Заказчика (БОУ СПО ВО «Вологодский строительный колледж») при проведении запроса котировок (№ 0330200019212000013) на оказание услуг по организации горячего питания обучающихся в присутствии представителей: от Заказчика – Трайнин И.А. по доверенности от 26.10.2012 г., Буракова Е.В. по доверенности от 26.10.2012 г., Кабыкина Л.А. по доверенности от 26.10.2012 г., Федорова Л.В. на основании приказа от 27.06.2011 г., от Заявителя – Якуничева О.В. по доверенности от 02.10.2012 г.,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области поступила жалоба ИП Цветковой Елены Вениаминовны на действия Заказчика (БОУ СПО ВО «Вологодский строительный колледж») при проведении запроса котировок (№ 0330200019212000013) на оказание услуг по организации горячего питания обучающихся, противоречащие Федеральному закону от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов).

Жалоба Заявителем подана в установленный срок, а также соответствует требованиям, предусмотренным ст. 58 и ст. 57 Закона о размещении заказов.

По мнению Заявителя, Заказчик установил в извещении о проведении запроса котировок и в проекте договора сведения, противоречащие Закону о размещении заказов.

Представители Заказчика не согласны с доводами жалобы, представили письменные объяснения.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов, выслушав объяснения представителей сторон, рассмотрев представленные материалы, пришла к следующему выводу.

В соответствии с [п. 19 ч. 2 ст. 32, ч. 5 ст. 51](#) Закона Российской Федерации от 10.07.1992 N 3266-1 "Об образовании" создание в образовательном учреждении необходимых условий для работы подразделений организаций общественного питания и медицинских учреждений, контроль их работы в целях охраны и укрепления здоровья обучающихся, воспитанников и работников образовательного учреждения относятся к компетенции образовательного учреждения.

Организовать питание учащихся образовательное учреждение может либо самостоятельно (при наличии собственной столовой и штата специалистов), либо с привлечением для оказания услуг по организации питания сторонней организации.

В силу ч. 1 ст. 42 Закона о размещении заказов под запросом котировок понимается способ размещения заказа, при котором информация о потребностях в товарах, работах, услугах для нужд заказчиков сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения на [официальном сайте](#) извещения о проведении запроса котировок и победителем в проведении запроса котировок признается участник размещения заказа, предложивший наиболее низкую цену контракта.

Заказчик опубликовал извещение о проведении запроса котировок на оказание услуг по организации горячего питания обучающихся на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru>. Дата опубликования – 11.10.2012 г. Котировочные заявки подаются с 12.10.2012 г. с 08.00 ч. до 23.10.2012 г. 10.00 ч.

На основании ст. 43 Закона о размещении заказов запрос котировок должен содержать сведения о включенных (невключенных) в цену товаров, работ, услуг расходах, в том числе расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей; сведения о максимальной цене контракта и обоснование максимальной цены контракта в соответствии с положениями [ст. 19.1](#) настоящего Федерального закона.

В ст. 44 Закона о размещении заказов указаны обязательные сведения, которые должна включать в себя котировочная заявка. Одним из требований, предъявляемых к содержанию котировочной заявки, является указание цены товара, работы, услуги с указанием сведений о включенных или не включенных в нее расходах (расходы на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и другие обязательные платежи).

Начальная максимальная цена контракта составляет 499 185,92 руб.

В извещении указаны сведения о включаемых лимитированных затратах: цена включает в себя затраты на обеспечение продуктами (закупка, доставка, хранение); затраты на производство, реализацию, организацию потребления готовой продукции; наценку в соответствии с постановлением Правительства Вологодской области от 24.10.2005 №1118 «О регулировании наценок на продукцию общественного питания»; налоги (в том числе НДС), сборы и другие обязательные платежи, связанные с оказанием услуг, а также расходы по компенсации коммунальных платежей и расходов за пользование помещениями пищеблока.

В форме котировочной заявки отмечено, что цена включает в себя затраты на обеспечение продуктами (закупка, доставка, хранение); затраты на производство, реализацию, организацию потребления готовой продукции; наценку в соответствии с постановлением Правительства Вологодской области от 24.10.2005 №1118 «О регулировании наценок на продукцию общественного питания»; налоги (в том числе НДС*), сборы и другие обязательные платежи, связанные с оказанием услуг, а также расходы по компенсации коммунальных платежей и расходов за пользование помещениями пищеблока.

На основании п. 3.1 проекта договора цена включает в себя затраты на обеспечение продуктами (закупка, доставка, хранение); затраты на производство, реализацию, организацию потребления готовой продукции; наценку в соответствии с постановлением Правительства Вологодской области от 24.10.2005 №1118 «О регулировании наценок на продукцию общественного питания»; налоги (в том числе НДС), сборы и другие обязательные платежи, связанные с оказанием услуг, а также расходы по компенсации коммунальных платежей и расходов за пользование помещениями пищеблока.

[Частью 2 статьи 19.1](#) Закона о размещении заказов определено, что 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.

Таким образом, из буквального толкования названной [нормы](#) следует, что в извещении указывается обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), содержащее одновременно:

1. полученные заказчиком, уполномоченным органом информацию или расчеты;
2. источники информации о ценах товаров, работ, услуг, в том числе путем указания соответствующих сайтов в сети Интернет или иного указания.

Из изложенного следует, что для установления цены контракта необходимо реальное исследование рынка товаров (работ, услуг), являющихся предметом запроса котировок, и указание на использованные источники.

Заказчик направил запросы двум исполнителям о предоставлении информации о средней стоимости услуг по организации горячего питания на одного человека: завтрак, обед, полдник, ужин, второй ужин.

Исполнители направили ответы, на основании которых заказчик установил начальную максимальную цену контракта:

Обоснование начальной (максимальной) цены договора

	Исполнитель №1	Исполнитель №2	Средняя цена
Завтрак	17,28	17,40	17,34
Обед	30,24	30,45	30,35
Полдник	12,96	13,05	13,01

ужин	21,00	21,75	21,08
Второй ужин	4,32	4,35	4,34

2-х разовое питание обучающихся (завтрак, обед) = $(17,34+30,35) \times 160 \text{ человек} \times 26 \text{ дней} = 198390,40 \text{ рублей}$ (Сто девяносто восемь тысяч триста девяносто рублей, 40 копеек).

5-ти разовое питание обучающихся, относящихся к категории детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей и лиц из данной категории (завтрак, обед, полдник, ужин, второй ужин) = $145,00 \text{ рублей} \times 12 \text{ человек} \times 40 \text{ дней} = 69600 \text{ рублей } 00 \text{ копеек}$ (Шестьдесят девять тысяч шестьсот рублей 00 копеек).

5-ти разовое питание обучающихся, проживающих в общежитии (завтрак, обед, полдник, ужин, второй ужин) = $(17,34+30,35+13,01+21,68+4,34) \times 86 \text{ человек} \times 31 \text{ день} = 231195,52 \text{ рублей}$ (Двести тридцать одна тысяча сто девяносто пять рублей, 52 копейки).

Для обоснования начальной максимальной цены контракта заказчик собрал данные о стоимости питания обучающихся. Расходы по компенсации коммунальных платежей и расходы за пользование помещениями пищеблока отсутствуют.

Расходы по компенсации коммунальных платежей и расходы за пользование помещениями пищеблока нельзя отнести к обязательным платежам. Определение обязательных платежей дано в Федеральном законе РФ от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». Под обязательными платежами понимаются налоги, сборы и иные обязательные взносы, уплачиваемые в бюджет соответствующего уровня бюджетной системы Российской Федерации и (или) государственные внебюджетные фонды в порядке и на условиях, которые определяются законодательством Российской Федерации, в том числе штрафы, пени и иные санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по уплате налогов, сборов и иных обязательных взносов в бюджет соответствующего уровня бюджетной системы Российской Федерации и (или) государственные внебюджетные фонды, а также административные штрафы и установленные уголовным законодательством штрафы.

Таким образом, заказчик установил начальную максимальную цену контракта с нарушением Закона о размещении заказов.

Согласно [п. 10 ч. 1 ст. 17.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество лицу, с которым заключен государственный или муниципальный контракт по результатам конкурса или аукциона, проведенных в соответствии с Законом о размещении заказов, если предоставление указанных прав было предусмотрено конкурсной документацией, документацией об аукционе для целей исполнения этого государственного или муниципального контракта. При этом срок предоставления указанных прав на такое имущество не может превышать срок исполнения государственного или муниципального контракта.

Таким образом, заказчик в документации о торгах на организацию общественного питания в образовательном учреждении вправе предусмотреть положение о предоставлении организации, с которой по результатам указанных торгов заключается контракт, помещений и залов для организации питания учащихся образовательного учреждения. В указанном случае проведение дополнительных процедур размещения заказа на право заключения договора аренды имущества учебного заведения, указанных в [ч. 1 ст. 17.1](#) Закона о защите конкуренции, не требуется.

[Пункт 10 части 1 статьи 17.1](#) Закон о защите конкуренции предусматривает размещение заказа только путем проведения торгов. В извещении о проведении запроса котировок нельзя устанавливать требования о переходе прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

В пункте 1.2 проекта договора установлено, что организация питания включает в себя: обеспечение продуктами (закупка, доставка, хранение), производство и организацию потребления готовой продукции по месту оказания услуг.

Обеспечение горячим питанием осуществляется на пищеблоке Заказчика, общей площадью 196 квадратных метров, расположенном по адресу: г. Вологда, Карла Маркса 66- а.

Услуги оказываются иждивением Исполнителя, в том числе Исполнитель самостоятельно несет расходы на электроэнергию, теплоэнергию, водоснабжение, вывоз мусора и иные коммунальные платежи, а так же расходы за использование для приготовления пищи помещений пищеблока из расчета 5,10 рублей (Пять рублей 10 копеек) за квадратный метр в день.

Согласно пункту 2.3.4 проекта договора Исполнитель обязан:

- компенсировать Заказчику в течение 5 рабочих дней после предоставленных счетов, расходы на коммунальные платежи, в том числе электрическую и тепловую энергию, водоснабжение, вывоз мусора, потребленные при оказании услуг по настоящему Договору;
- ежемесячно осуществлять платежи Заказчику за пользование помещениями пищеблока, исходя из расценок, предусмотренных п.1.2. настоящего Договора в течение 5 рабочих дней, после предоставления счета, счета-фактуры и акта об оказании услуг.

Таким образом, при проведении запроса котировок нельзя устанавливать вышеназванные положения.

В соответствии с ч. 1 ст. 9 Закона о размещении заказов под гражданско-правовым договором бюджетного учреждения на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в целях настоящего Федерального закона понимается договор, заключаемый от имени бюджетного учреждения.

На основании ч. 2 ст. 9 Закона о размещении заказов контракт заключается в порядке, предусмотренном Гражданским [КОДЕКСОМ](#) Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений настоящего Федерального закона.

В силу ч. 8 ст. 9 Закона о размещении заказов расторжение контракта допускается исключительно по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#).

Указанное положение Закона о размещении заказов ограничивает право заказчика в выборе способов расторжения государственного контракта, предоставляя ему право расторжения контракта только путем соглашения сторон или по решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Согласно ч. 1 ст. 450 Гражданского кодекса РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими [законами](#) или договором.

Из пункта 5.4 проекта договора следует, что настоящий договор может быть расторгнут:

- по решению суда, в случае неисполнения какой-либо из Сторон условий настоящего Договора.

- при одностороннем отказе Заказчика от исполнения настоящего Договора при условии компенсации Исполнителю затрат, связанных с его исполнением в порядке ст.782 ГК РФ.

Следовательно, заказчик нарушил ч. 8 ст. 9 Закона о размещении заказов, установив в проекте договора порядок расторжения отличный от норм Закона о размещении заказов.

Положения проекта контракта явно свидетельствуют о наличии возможности внесудебного порядка расторжения заказчиком контракта при отсутствии на то согласия исполнителя.

Довод заказчика о том, что пункт 5.4 проекта договора основан на нормах гражданского права не может быть принят во внимание по следующим обстоятельствам.

В силу ч. 1 ст. 1 Закон о размещении заказов регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд.

При этом ч. 4 ст. 9 Закона о размещении заказов предусмотрено, что заказ признается размещенным со дня заключения такого контракта.

При принятии решения о законности действий по размещению заказа, необходимо руководствоваться положениями специального закона – Закона о размещении заказов, так как на данный факт указывают положения Гражданского кодекса Российской Федерации, исключая из сферы действия Гражданского кодекса Российской Федерации вопросы правомерности размещения заказа.

Так, согласно пункту 3 статьи 450 ГК РФ договор считается соответственно расторгнутым, в случае если односторонний отказ от исполнения договора полностью или частично допускается законом или соглашением сторон.

Таким образом, довод заказчика о необходимости применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации к отношениям по разработке извещения о запросе котировок, в том числе проекта контракта, не может быть признан правомерным, так как регулирует вопросы прекращения уже существующих в рамках контракта отношений между заказчиком и поставщиком (подрядчиком, исполнителем), при том, что проект контракта не подписан заказчиком и участником размещения заказа, а по смыслу пункта 3 статьи 450 ГК РФ соглашение сторон должно быть выражено путем подписания соответствующего документа или обмена письмами.

Таким образом, доводы жалобы признаются обоснованными.

Нарушений законодательства о размещении заказов в результате проведенной внеплановой проверки комиссия по контролю в сфере размещения заказов не обнаружила.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов на основании вышеизложенного, в соответствии с ч. 6, 8 ст. 60, руководствуясь ст. 17 Закона о размещении заказов, административным регламентом ФАС 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 товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Цветковой Елены Вениаминовны обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим ч. 8 ст. 9, п. 5 ст. 44 Закона о размещении заказов.
3. Выдать предписание.

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

Председатель комиссии

А.И. Сазонов

Члены комиссии:

С.В. Осипов

Н.В. Мерзлякова

Л.Н. Баруздина

Д.Б. Коган

Д.С. Ягольницкая

Ю.Р. Васянович

ПРЕДПИСАНИЕ № 5-2/202-12

26 октября 2012 г.

г. Вологда

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области в составе:

Сазонов А.И. – председатель комиссии, руководитель Управления;

Осипов С.В. - член комиссии, начальник отдела контроля государственных закупок;

Мерзлякова Н.В. - член комиссии, старший государственный инспектор отдела контроля государственных закупок;

Баруздина Л.Н. - член комиссии, государственный инспектор отдела контроля

государственных закупок;

Коган Д.Б. - член комиссии, государственный инспектор отдела контроля государственных закупок;

Ягольницкая Д.С. – член комиссии, специалист-эксперт отдела контроля государственных закупок;

Васянович Ю.Р. – член комиссии, специалист 1 разряда отдела контроля государственных закупок;

на основании решения № 5-2/202-12 от 26 октября 2012 года, принятого по результатам рассмотрения жалобы ИП Цветковой Елены Вениаминовны на действия Заказчика (БОУ СПО ВО «Вологодский строительный колледж») при проведении запроса котировок (№ 0330200019212000013) на оказание услуг по организации горячего питания обучающихся в присутствии представителей: от Заказчика – Трайнин И.А. по доверенности от 26.10.2012 г., Буракова Е.В. по доверенности от 26.10.2012 г., Кабыкина Л.А. по доверенности от 26.10.2012 г., Федорова Л.В. на основании приказа от 27.06.2011 г., от Заявителя – Якуничева О.В. по доверенности от 02.10.2012 г.,

предписывает:

1. Заказчику отменить запрос котировок в срок до 06 ноября 2012 года.
2. Заказчику проводить процедуру размещения заказа в соответствии с Законом о размещении заказов.
3. Заказчику сообщить в УФАС по Вологодской области об исполнении предписания в срок до 08 ноября 2012 г.

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд Вологодской области в течение трех месяцев со дня его вынесения.

За невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа предусмотрена административная ответственность в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - в размере пятисот тысяч рублей (часть 7 статьи 19.5 КоАП РФ).

Председатель комиссии

Члены
комиссии:

А.И.
Сазонов
С.В. Осипов
Н.В.
Мерзлякова
Л.Н.
Баруздина
Д.Б. Коган
Д.С.
Ягольницкая
Ю.Р.

