РЕШЕНИЕ по делу № 12-06/01-165

«25» апреля 2012 г. **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:

Бурба В.В. – Председателя Комиссии, заместителя руководителя,

Бабкиной Ю.А. – Члена Комиссии, и.о. начальника отдела контроля размещения госзаказа,

Колесниковой О.В. – Члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

в присутствии:

Бондарева А.В. – директора ООО УК «БЦ Ворошиловский»,

Зеничевой Е.Н. – представителя Комитета муниципального заказа администрации Волгограда (по доверенности),

Черной А.А. – представителя Центрального территориального управления Департамента по образованию администрации Волгограда (по доверенности),

Дегтяревой Е.И. - представителя Дзержинского территориального управления Департамента по образованию администрации Волгограда (по доверенности),

Рубежанской А.В. - представителя Кировского территориального управления Департамента по образованию администрации Волгограда (по доверенности),

Караулова А.С. - представителя Кировского территориального управления Департамента по образованию администрации Волгограда (по доверенности),

Шапошниковой Е.Э. - представителя Тракторозаводского территориального управления Департамента по образованию администрации Волгограда (по доверенности),

Чевтаева В.В. - представителя Советского территориального управления Департамента по образованию администрации Волгограда (по доверенности),

Гореловой О.Л. - представителя Краснооктябрьского территориального управления Департамента по образованию администрации Волгограда (по доверенности),

Семененко С.Н. - представителя Ворошиловского территориального управления Департамента по образованию администрации Волгограда (по доверенности),

Кичеровой О.В. – представителя ИП Киреевой Елены Витальевны (по доверенности),

Пачасуй Е.Н. – представителя ИП Коротковой Тамары Васильевны (по доверенности),

рассмотрев материалы дела № 12-06/01-165, возбужденного по жалобе ООО УК «Бизнес-центр Ворошиловский» на действия заказчиков - территориальных управлений Департамента по образованию администрации Волгограда - при проведении открытого конкурса «Оказание услуг по организации питания детей в лагерях с дневным пребыванием на базе муниципальных образовательных учреждений районов Волгограда в каникулярный период» (РН 0129300014912000418),

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области поступила жалоба ООО УК «Бизнес-центр Ворошиловский» (вх. № 2575 от 19.04.2012 года), в которой обжалуются действия заказчиков - территориальных управлений Департамента по образованию администрации Волгограда - при проведении открытого конкурса «Оказание услуг по организации питания детей в лагерях с дневным пребыванием на базе муниципальных образовательных учреждений районов Волгограда в каникулярный период».

ООО «УК «Бизнес-центр Ворошиловский» в своей жалобе сообщает следующее.

При выборе способа размещения заказа уполномоченный орган нарушил законодательство РФ - специальные нормы права, регламентирующие размещение заказов для муниципальных нужд, установленные федеральным законодательством и подзаконными актами.

Порядок размещения заказа должен соответствовать требованиям, предъявляемым Федеральным Законом от 21.07.2005г. № 94-ФЗ, а решение о способе размещения заказа принимается заказчиком, уполномоченным органом в соответствии с положениями настоящего Федерального закона.

Уполномоченным органом установлены следующие требования к условиям оказания услуг (для всех лотов):

Осуществлять организацию питания детей с указанием наценки предприятия общественного питания в первичных бухгалтерских документах в соответствии с примерными меню, предложенными Заказчиком (Приложение №5 к конкурсной документации для каждого лота соответственно), либо в соответствии с разработанным Исполнителем меню при условии соблюдения всех требований и нормативов санитарно-эпидемиологических правил. Вышеуказанные меню могут изменяться в течение всего срока действия контракта при условии соблюдения всех требований и нормативов санитарно-эпидемиологических правил. Допускается замена одних продуктов, блюд и кулинарных изделий на другие, в соответствии с действующими санитарно-эпидемиологическими правилами.

Обеспечивать соблюдение в меню процентного соотношения пищевых веществ и энергии по приемам пищи, потребности в пищевых веществах и энергии детей,

рекомендуемые массы порции.

Обеспечивать наличие технологической карты на каждое блюдо со ссылкой на рецептуру блюда в соответствии со сборником рецептур.

Устанавливать размер единой наценки на продукцию предприятий общественного питания в образовательных учреждениях в период оздоровления (в соответствии с постановлением Главы администрации Волгоградской области от 13.03.2003г. №170 «О предельной наценке на продукцию предприятий общественного питания при общеобразовательных школах, профтехучилищах, средних специальных и высших учебных заведениях») не более 50 % к стоимости продуктов, используемых для приготовления блюд собственного производства.

Обеспечивать разнообразный ассортимент блюд с учетом сезонных изменений.

Использовать собственные или арендуемые складские помещения для хранения продуктов питания, имеющие необходимые заключения о соответствии складских помещений санитарно-эпидемиологическим правилам и нормативам с предоставлением копий заключений Заказчику.

Осуществлять доставку продуктов питания собственными силами и за свой счет с использованием специализированного транспорта для перевозки пищевых продуктов с соблюдением требований действующих санитарных норм и правил.

Обеспечивать бесперебойную организацию питания при возникновении кредиторской задолженности по оплате Заказчиком до 20% от цены контракта.

Обеспечивать качество продуктов питания, используемых для оказания услуги по организации питания обучающихся, в соответствии с нормами и требованиями системы сертификации ГОСТ Р, ГОСТ.

Подтверждать качество используемых продуктов питания декларациями о соответствии либо документами Единой формы, подтверждающего безопасность продукции (товаров) - свидетельства о государственной регистрации на товары.

Обеспечивать приготовление блюд с соблюдением технологии приготовления, санитарных норм и правил.

Соблюдать правила приемки поступающих полуфабрикатов и сырья, требований кулинарной обработки пищевых продуктов, а также условий хранения и реализации скоропортящихся продуктов.

Осуществлять производственный контроль и проведение лабораторных исследований и испытаний показателей безопасности и пищевой ценности пищевых продуктов в соответствии с санитарными правилами.

Соблюдать правила личной гигиены работников, осуществлять контроль за своевременным и обязательным прохождением обслуживающего персонала медицинских осмотров, обеспечивать наличие медицинских книжек.

Соблюдать иные санитарные правила и нормы, предусмотренные законодательством для организаций, оказывающих данный вид услуг.

Заключение договоров, предусматривающих переход прав пользования в отношении муниципального имущества - нежилых помещений, движимого имущества (технологического, холодильного и прочего оборудования, а также кухонного инвентаря) для целей исполнения муниципального контракта на срок такого исполнения осуществляется в соответствии со ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (Приложения №№ 3,4 к конкурсной документации для каждого лота соответственно) и в соответствии с муниципально-правовыми актами Волгограда, регулирующими порядок предоставления в пользование движимого и недвижимого муниципального имущества.

Осуществлять меры по контролю и экономии потребления энергетических ресурсов, не допускать случаев их необоснованного расходования для приготовления и отпуска пищи.

Обеспечивать надлежащее санитарное содержание помещений, оборудования и инвентаря с соблюдением установленных правил и требований санитарной и пожарной инспекций, техническое обслуживание оборудования и инвентаря.

В соответствии с частью 4.2 статьи 10 Закона № 94-ФЗ размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, включенных в указанные в части 4 настоящей статьи перечни товаров, работ, услуг, осуществляется путем проведения открытого аукциона в электронной форме Распоряжением Правительства Российской Федерации от 27.02.2008 № 236-р. Код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг ОК 004-93 5500000 - Услуги гостиниц и ресторанов (кроме кодов 5520101 -5520109, 5520302, 5520303, 5520304, 5520306, 5520308, 5520309) включен в перечень товаров (работ, услуг), размещение заказов на поставки (выполнение оказание) которых осуществляется путем проведения аукциона.

Уполномоченный орган, ошибочно считая, что услуга по организации питания школьников относится к кодам по ОКВЭД 5520107 «услуги столовых» и 5520109 «услуги заведений прочих», которые входят в число исключений, предусмотренных распоряжением № 236-р, выбрал форму размещения муниципального заказа в виде конкурса.

Конкурсная документация не учитывает, что предметом конкурса являются не услуги определенного вида предприятия общественного питания, выбор которого осуществляется посредством проведения конкурса, а непосредственно услуга по организации питания, и, следовательно, данный вид услуги не подпадает ни под один из кодов по ОКВЭД 5520101 - 5520109, 5520302, 5520303, 5520304, 5520306, 5520308, 5520309. Кроме того, поставка пищевых продуктов и напитков (код ОКДП 1500000) также входит в Перечень, и размещение заказа, включающего поставку продуктов питания, заказчик обязаны проводить в форме открытого аукциона в электронной форме, что указанно и в письме ФАС России от 24 Июня 2011 г. N АЦ/24167 "О разъяснении норм Федерального закона от 21.07.2005 N 94 - ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" в части выбора способа размещения заказа".

Исполнителем в рамках исполнения контракта будет оказан комплекс услуг, связанных с приготовлением пищи, которые относятся к кодам соответственно к услугам по приготовлению пищи, мытью и обслуживанию продуктов, нарезке и

измельчению продуктов, закладке продуктов в посуду и выемке продуктов из посуды и др. Требование об отнесении размещаемого заказа к какому либо одному конкретному коду, который бы определял весь предмет закупки, нормативно не определено.

Размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, которые соответственно производятся, выполняются, оказываются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа, для которых есть функционирующий рынок и сравнивать которые можно только по их ценам, осуществляется путем проведения аукциона. Перечни товаров, работ, услуг, размещение заказов соответственно на поставки, выполнение, оказание которых осуществляется путем проведения аукциона, устанавливаются Правительством Российской Федерации (Распоряжение Правительства РФ от 27 февраля 2008 г. N 23б-р Об утверждении перечня товаров (работ, услуг), размещение заказов на поставки (выполнение, оказание) которых осуществляется путем проведения аукциона (с изменениями и дополнениями)..

Если товары и услуги включены в данный перечень, то размещение заказов на их поставку, выполнение, путем проведения конкурса не допускается, а осуществляется в соответствии с частью 4.2. ст. 10 ФЗ 94-ФЗ.

В данный перечень входит код 55220200 Услуги по приготовлению пищи заведениями общественного питания, который включает в себя комплекс оказания услуг, предусмотренный конкурсной документацией на право заключить муниципальные контракты «Оказание услуг по организации питания детей в лагерях с дневным пребыванием на базе муниципальных образовательных учреждений районов Волгограда в каникулярный период 2012 года.

Таким образом, размещение заказа на право заключить муниципальные контракты «Оказание услуг по организации питания детей в лагерях с дневным пребыванием на базе муниципальных образовательных учреждений районов Волгограда в каникулярный период 2012 года» должно проводиться в форме открытого аукциона в электронной форме, а не путем открытого конкурса., в связи с чем конкурсная документация на право заключить муниципальные контракты «Оказание услуг по организации питания детей в лагерях с дневным пребыванием на базе муниципальных образовательных учреждений районов Волгограда в каникулярный период 2012 года» противоречит действующему законодательству РФ.

На заседании комиссии представители Заказчиков, уполномоченного органа по существу жалобы пояснил следующее.

Представители заказчиков, уполномоченного органа считает жалобу ООО УК «Бизнес-центр «Ворошиловский» необоснованной и не подлежащей удовлетворению.

Установив, что жалоба подана с соблюдением требований ст.ст. 57 – 59 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», выслушав доводы сторон, ознакомившись с представленными документами, проведя внеплановую проверку размещения данного заказа, Комиссия УФАС по Волгоградской области пришла к выводу, что

жалоба ООО УК «Бизнес-центр «Ворошиловский» является необоснованной по основаниям, изложенным ниже.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона о размещении заказов вышеуказанный Федеральный 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 ст. 10 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 - Закон № 94-ФЗ) размещение заказа может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме, а также без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

Решение о способе размещения заказа принимается заказчиком, уполномоченным органом в соответствии с положениями настоящего Федерального закона. Размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, которые соответственно производятся, выполняются, оказываются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа, для которых есть функционирующий рынок и сравнивать которые можно только по их ценам, осуществляется путем проведения аукциона. Перечни товаров, работ, услуг, размещение заказов соответственно на поставки, выполнение, оказание которых осуществляется путем проведения аукциона, устанавливаются Правительством Российской Федерации. В случае, если товары, работы, услуги включены в указанные перечни, размещение заказов на поставки таких товаров, выполнение таких работ, оказание таких услуг для государственных или муниципальных нужд путем проведения конкурса не допускается.

В распоряжении Правительства Российской Федерации от 27.02.2008 № 236-р, которым утвержден Перечень товаров (работ, услуг), размещение заказов на поставки (выполнение, оказание) которых осуществляется путем проведения аукциона, использованы коды Общероссийского классификатора видов экономической деятельности, продукции и услуг ОК 004-93 (далее - ОКДП ОК 004-93). В указанный перечень включены «услуги гостиниц и ресторанов», отнесенных к коду 5500000 (кроме кодов 5520101 - 5520109, 5520302, 5520303, 5520304, 5520306, 5520308. 5520309).

В соответствии с условиями вышеуказанного открытого конкурса Исполнитель по контрактам, оказывая услуги по организации питания, осуществляет

обслуживание учащихся определенного образовательного учреждения, являющихся потребителями предприятия общественного питания, производящего и реализующего блюда в соответствии с утвержденным меню.

Таким образом, деятельность исполнителя по контрактам в соответствии с ГОСТ Р 50762-2007 «Услуги общественного питания. Классификация предприятий общественного питания» должна быть классифицирована как деятельность столовой, т.е. общедоступного или обслуживающего определенный контингент потребителей предприятие общественного питания, производящего и реализующего блюда в соответствии с разнообразным по дням недели меню.

Данный вид деятельности соответствует кодам 5520107. 5520109 и не включен в Перечень товаров (работ, услуг), размещение заказов на поставки (выполнение, оказание) которых осуществляется путем проведения аукциона.

Так, согласно п. п. 7, 8 раздела «Условия размещения муниципального заказа: конкурсной документации Исполнитель обязан:

оказать услуги в соответствии с установленными санитарно-эпидемиологическими правилами и нормативами:

СанПиН 2.3.2.1324-03 «Гигиенические требования к срокам годности и условиям хранения пищевых продуктов»;

СП 2.3.6.1079-01 «Санитарно-эпидемиологические требования к организациям общественного питания, изготовлению и оборотоспособности в них пищевых продуктов и продовольственного сырья»;

СанПиН 2.3.2.1078-01 «Гигиенические требования безопасности и пищевой ценности пищевых продуктов»;

СП 1.1.1058-01 «Организация и проведение производственного контроля за соблюдением санитарных правил и выполнением санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий»;

СанПиН 2.4.5.2409-08 «Санитарно-эпидемиологические требования к организации питания обучающихся в общеобразовательных учреждениях, учреждениях начального и среднего профессионального образования»;

осуществлять организацию питания детей в соответствии с примерными меню;

обеспечивать соблюдение в меню процентного соотношения пищевых веществ и энергии по приемам пищи, потребности в пищевых веществах и энергии детей, рекомендуемые массы порции;

обеспечивать наличие технологической карты на каждое блюдо со ссылкой на рецептуру блюда в соответствии со сборником рецептур;

обеспечивать разнообразный ассортимент блюд с учетом сезонных изменений;

обеспечивать качество продуктов питания, используемых для оказания услуги по организации питания обучающихся, в соответствии с нормами и требованиями системы сертификации ГОСТ Р, ГОСТ;

обеспечивать приготовление блюд с соблюдением технологии приготовления, санитарных норм и правил;

осуществлять производственный контроль и проведение лабораторных исследований и испытаний показателей безопасности и пищевой ценности пищевых продуктов в соответствии с санитарными правилами;

исполнять иные условия, гарантирующие качество, безопасность, бесперебойность и разнообразность оказания услуг по организации питания учащихся в образовательных учреждениях.

Таким образом, вышеприведенный предмет конкурса (организация питания), по своему содержанию является комплексным и относится к кодам 5520107, 5520109 ОКДП ОК 004-93, а также к определению и классификации столовой, обслуживающей определённый контингент потребителей в соответствии с разнообразным меню.

Кроме того, в соответствии с Письмом Министерства экономического развития Российской Федерации от 24.12.2008 г. №Д05-5924, которое дает разъяснение по вопросу о праве государственных и муниципальных заказчиков на размещение заказа на организацию питания военнослужащих путем проведения конкурса или аукциона следует, что деятельность по организации общественного питания военнослужащих соответствует коду 5520109 «Услуги заведений прочих» подкласса 5520100 «Услуги общественного питания». В соответствии с постановление Правительства РФ от 05.06.2008 г. № 437 «О Министерстве экономического развития Российской Федерации» осуществление функций по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию, в том числе, в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, относится к компетенции Министерства экономического развития Российской Федерации. При этом в соответствии с Перечнем товаров (работ, услуг), размещение заказов на поставки (выполнение, оказание) которых осуществляется путем проведения аукциона код 5520109 «Услуги заведений прочих» носит исключительный характер и процедура размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд осуществляется путем проведения конкурса.

Таким образом, в действиях заказчиков, уполномоченного органа при организации размещения муниципального заказа «На оказание услуг по организации питания детей в лагерях с дневным пребыванием на базе муниципальных образовательных учреждениях районов Волгограда в каникулярный период 2012 года», при определении способа его размещения в форме открытого конкурса не 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".

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:

Признать жалобу ООО УК «Бизнес-центр «Ворошиловский» необоснованной.