Дело № 059/07/3-1024/2022

ООО «Общепит сервис»

<...>

<...>

МАОУ «Траектория» г. Перми,

Закупочная комиссия

МАОУ «Траектория» г. Перми

<...>

<...>

Электронная торговая площадка

ООО «РТС-тендер»

<...>

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Общепит сервис» (вх. № 15523-ЭП/22)

«18» октября 2022 г. г. Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее –

Комиссия) в составе:

<u>Заместитель Председателя Комиссии:</u>

<...>, заместитель руководителя Управления;

<u>Члены комиссии</u>:

<...>**.,** начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>**,** специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

без участия сторон (надлежащим образом уведомлены);

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Общепит сервис» (ИНН 4345344715, ОГРН 1124345027333) (вх. № 15523-ЭП/22) (далее – Заявитель, ООО «Общепит сервис») на действия Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Траектория» г. Перми (ИНН 5906161126, ОГРН 1195958027220) (далее – Заказчик, МАОУ «Траектория» г. Перми), Закупочной комиссии МАОУ «Траектория» г. Перми при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по организации питания МАОУ «Траектория» г. Перми (извещение № 32211741500, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – закупка),

УСТАНОВИЛА:

12.10.2022 г. в адрес Пермского УФАС поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, комиссии по осуществлению закупок при организации и проведении конкурса, доводы которой сводятся к обжалованию положений Конкурсной документации.

Заказчик, не согласившись с доводами Заявителя, представил письменные возражения на жалобу и документы, подтверждающие свою позицию.

В связи с соответствием жалобы Заявителя предъявляемым к ней требованиям жалоба была принята Пермским УФАС к рассмотрению, уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (исх. № 12300/22 от 14.10.2022), содержащее установленные частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции сведения, размещено на сайте www.br.fas.gov.ru в пределах установленного срока и направлено Сторонам посредством электронной почты. Уведомление также содержало информацию о возможности дистанционного участия в рассмотрении жалобы и о действиях, которые необходимо совершить для обеспечения такого участия.

Частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите

конкуренции» предусмотрено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей (далее по тексту – Стороны), уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. В уведомлении указываются краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения), адрес официального сайта торгов, на котором размещена информация о поступлении жалобы, или сайта антимонопольного органа, сведения о месте и времени рассмотрения жалобы. Уведомление направляется посредством почтовой или факсимильной связи либо электронной почты.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия

(бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках (Письмо ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 «О принятии антимонопольным органом в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы к рассмотрению, поданной лицом, не являющимся участником закупки»).

При этом необходимо учитывать, что согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

2. При проведении конкурса Заказчик руководствовался Положением о закупке МАОУ «Траектория» г. Перми (далее — Положение о закупке, Положение), Извещением о проведении закупки (далее – Извещение), Конкурсной документацией (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте ЕИС - 05.10.2022г.

Дата начала срока подачи заявок – 05.10.2022 г.

Дата окончания срока подачи заявок – 13.10.2022 г.

Дата подведения итогов закупки – 18.10.2022 г.

По мнению Заявителя его права и законные интересы как участника закупки нарушены действиями Заказчика при организации закупки, а именно Заявитель считает неправомерным предъявление Заказчиком в Документации следующих положений и требований к участникам:

1) наличие у специалистов опыта работы в сфере общественного питания не менее

6 месяцев в организации, являющейся участником закупки;

2) предоставление справок об отсутствии судимости и медицинских книжек в отношении специалистов, которые будут осуществлять деятельность на территории образовательного учреждения.

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках, Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность Заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок конкурентными и неконкурентными способами (ч. 3.1, 3.2. ст. 3 Закона о закупках), порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Порядок проведения конкурса в электронной форме регулируется разделом XXIII Положения о закупке Заказчика.

2.1. Ознакомившись с доводами жалобы, возражением на жалобу и исследовав положения Документации о закупке, Комиссия Пермского УФАС сообщает следующее.

В силу ч. 6 ст. 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в Документации о конкурентной закупке в соответствии с Положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в Документации о конкурентной закупке указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке и иные сведения, определенные Положением о закупке.

Пунктом 5.17 Положения регламентировано, что Заказчик определяет требования к участникам закупки в Документации о конкурентной закупке (извещении о проведении запроса котировок) в соответствии с р. 14 настоящего Положения. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные Заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения Договора.

Согласно р. XII Документации критериями оценки заявок на участие в конкурсе являются:

1. Квалификация участника закупки

1.1. по показателю № 1: «Наличие в штате специалистов»

1.2. по показателю № 2: «Наличие опыта работы, связанного с предметом договора и (или) деловой репутации»

2. Качественные, функциональные и экологические характеристики предмета закупки.

Порядок оценки и сопоставления заявок установлен Приложением № 4 к Документации.

В соответствии с Приложением № 4 по показателю «Наличие необходимых трудовых ресурсов для исполнения договора» оценивается наличие в штате, или по договору ГПХ не менее 6-ти специалистов, имеющих высшее или среднее специальное образование в сфере общественного питания повар 4 разряда и выше, прошедших курсы повышения квалификации в сфере общественного питания, работающих не менее 6 месяцев в организации.

По мнению Заявителя наличие конкретного срока работы – не менее 6 месяцев в организации участника закупки не отражает опыт и уровень квалификации специалистов, так как аналогичный опыт может быть получен и на прежних местах работы.

Комиссия Пермского УФАС отмечает, что, участники закупки могут иметь специалистов, обладающими опытом работы, сопоставимым по продолжительности с требуемым, но полученным в иных организациях. Требование о наличии длительного опыта работы специалистов в единственной организации не отражает уровень квалификации специалистов согласно наименованию спорного показателя оценки.

Таким образом, указанный показатель оценки в рамках критерия «Квалификация участника закупки» не соответствует принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, в связи с чем действия Заказчика нарушают п. 2 ч. 1 ст. 3, п. 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

2.1.3. В части довода о неправомерном установлении требований о предоставление справок об отсутствии судимости и медицинских книжек в отношении специалистов, осуществляющих деятельность на территории образовательного учреждения Комиссия антимонопольного органа поясняет следующее.

В силу ч. 1 ст. 351.1 Трудового кодекса РФ к трудовой деятельности в сфере образования, воспитания, развития несовершеннолетних, организации их отдыха и оздоровления, медицинского обеспечения, социальной защиты и социального обслуживания, в сфере детско-юношеского спорта, культуры и искусства с участием несовершеннолетних не допускаются лица, имеющие или имевшие судимость, а равно и подвергавшиеся уголовному преследованию (за исключением лиц, уголовное преследование в отношении которых прекращено по реабилитирующим основаниям) за преступления, указанные в абз. 3 и 4 ч. 2 ст. 331 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных ч. 3 настоящей статьи.

Предметом закупки является оказание услуг по организация питания в

образовательном учреждении, в связи с чем, сотрудники исполнителя не должны иметь судимость и не подвергаться уголовному преследованию.

Согласно Приложению № 4 «Порядок оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе» в рамках показателя оценки «Наличие необходимых трудовых ресурсов для исполнения договора» участники представляют пакет документов в отношении специалистов и технолога, осуществляющих деятельность на территории образовательного учреждения, в том числе и копии справок об отсутствии судимости, полученных не ранее 2021г., копии медицинских книжек, подтверждающие отсутствие заболеваний, препятствующих работе не пищеблоке и в учреждениях образовательной сферы, содержащих информацию о своевременном прохождении медицинского осмотра.

Баллы начисляются в соответствии с таблицей №1 к Приложению № 4. При этом за отсутствие полного пакета документов (отсутствие хотя бы одного из запрашиваемых документов) начисляется 0 баллов.

На основании п. 10 Приказа МВД России от 27.09.2019 № 660 «Об утверждении Административного регламента Министерства внутренних дел Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по выдаче справок о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования» срок предоставления государственной услуги не должен превышать 30 календарных дней с даты регистрации заявления о выдаче справки о наличии (отсутствии) судимости (приложение № 1 к Административному регламенту) в ФКУ «ГИАЦ МВД России» или ИЦ.

Таким образом, указанная справка может быть выдана максимально в течение 30 календарных дней с момента обращения, в то время как срок подачи заявки составляет 8 календарных дней (с учетом внесенных изменений и срока продления подачи заявок), в связи с чем, у участника закупки отсутствует возможность получить такую справку в течение периода подачи заявок.

Комиссия Пермского УФАС приходит к выводу об обоснованности довода Заявителя жалобы и устанавливает нарушение в действиях Заказчика п. 2 ч. 1 ст. 3 и п. 13 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, выразившиеся в неправомерном установлении требования в показателе оценки «Наличие необходимых трудовых ресурсов для исполнения договора» Критерия оценки «Квалификация участника закупки» о предоставление справок об отсутствии судимости.

Относительно предоставления копии медицинских книжек, подтверждающие отсутствие заболеваний, препятствующих работе не пищеблоке и в учреждениях образовательной сферы по показателю оценки «Наличие необходимых трудовых ресурсов для исполнения договора» Комиссия сообщает.

Согласно ст. 220 Трудового кодекса РФ работники организаций пищевой промышленности, общественного питания и торговли, водопроводных сооружений, медицинских организаций и детских учреждений, а также некоторых других работодателей проходят предварительные (при поступлении на работу) и периодические медицинские осмотры.

В соответствии с ч. 1 ст. 34 Федерального закона от 30.03.1999 № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» (далее – Закон № 52) в

целях предупреждения возникновения и распространения инфекционных заболеваний, массовых неинфекционных заболеваний (отравлений) и профессиональных заболеваний работники отдельных профессий, производств и организаций при выполнении своих трудовых обязанностей обязаны проходить предварительные при поступлении на работу и периодические медицинские осмотры.

Частью 4 указанной статьи Закона № 52 установлено, что работники, отказывающиеся от прохождения медицинских осмотров, не допускаются к работе.

Документом, подтверждающим прохождение медицинских осмотров, является личная медицинская книжка, оформленная на бумажном носителе и (или) в форме электронного документа (ч. 8 ст. 34 Закона № 52).

Порядок проведения медицинских осмотров устанавливается Приказом Минздрава России от 28.01.2021 № 29н.

Согласно п. 20 Приказа № 29н, работники, имеющие контакт с пищевыми продуктами в процессе их производства, хранения, транспортировки и реализации (в организациях пищевых и перерабатывающих отраслей промышленности, сельского хозяйства, пунктах, базах, складах хранения и реализации, в транспортных организациях, организациях торговли, общественного питания, на пищеблоках всех учреждений и организаций) проходят периодические осмотры 1 раз в год.

На основании изложенного, Комиссия антимонопольного органа установила, что в целях охраны здоровья населения, предупреждения возникновения и распространения заболеваний любой специалист, оказывающий услуги по организации питания, в том числе в образовательном учреждении, обязан 1 раз в год проходить медицинский осмотр, информация о котором отражается в медицинской книжке.

В силу изложенного, МАОУ «Траектория» г. Перми как образовательное учреждение, оказывающие услуги питания обучающимся, обязано удостовериться в надлежащем качестве предоставляемых исполнителем услуг по организации питания обучающихся, в том числе в части соблюдения исполнителем всех санитарно-эпидемиологических норм и требований в ходе оказания услуг, включая наличие личных медицинских книжек у работников исполнителя, непосредственно занятых в оказании таких услуг.

Таким образом, требование Заказчика о предоставлении копий медицинских книжек специалистов, непосредственно занятых в оказании услуг по организации питания, с учетом предмета рассматриваемой закупки является правомерным и обоснованным.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по

результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Учитывая изложенное, Комиссия в настоящем случае исходит о необходимости выдачи соответствующего предписания, поскольку выдача предписания обеспечит восстановления прав и законных интересов Заявителя как участника закупки.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Общепит сервис» (ИНН 4345344715, ОГРН 1124345027333) (вх. № 15523-ЭП/22) на действия Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Траектория» г. Перми (ИНН 5906161126, ОГРН 1195958027220), Закупочной комиссии МАОУ «Траектория» г. Перми при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по организации питания МАОУ «Траектория» г. Перми (извещение № 32211741500, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) в части установления требования в рамках критерия «Квалификация участника закупки» о наличии опыта работы специалистов не менее 6 месяцев в организации участника закупки и предоставление справок об отсутствии судимости **обоснованной**.

2. Установить в действиях Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Траектория» г. Перми нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 и п. 13 ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных в ходе рассмотрения жалобы нарушений.

Заместитель Председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Исп.<...>

тел.8(342) 235-10-36

2022-1832