

# **Участники закупок и требования к ним.**

# Участник закупки - ч. 5 ст. 3 223-ФЗ

- любое **юридическое лицо** или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо **любое физическое лицо** или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, **в том числе индивидуальный предприниматель** или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

**!** При подготовки Положения о закупке рекомендуем не изменять определение «Участник закупок» **!**

# Не допускается ! (ч. 6 ст. 3)

- предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора **требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны** в документации о конкурентной закупки.
- **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.

# ИНТЕРЕСНО!

- Согласно документации о закупке, при сопоставлении заявок и определении участников, прошедших Предварительный квалификационный отбор, участники закупки оцениваются, в том числе, по критерию «Отрицательный опыт поставки товара, выполнения работ, оказания услуг для заказчика».
- Оценка квалификационных заявок по критерию «Отрицательный опыт поставки товара, выполнения работ, оказания услуг для заказчика» осуществляется на основании документа, содержащего информацию о наличии (отсутствии) отрицательного опыта в виде неурегулированных претензий и/или арбитражно-судебных споров (справка) в свободной форме.
- За наличие отрицательного опыта (неурегулированных претензий, судебных споров) присваивается 0 баллов. За отсутствие отрицательного опыта (неурегулированных претензий, судебных споров) присваивается 21 балл.

# ИНТЕРЕСНО!

- Вместе с тем, заказчиком в документации о закупке не раскрыто содержание понятия «неурегулированные претензии, судебные споры», а также не указан временной период, в течении которого у участника закупки должны наличествовать/отсутствовать неурегулированные претензии, судебные споры.
- Таким образом, Заказчиком в документации о закупке в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона 223-ФЗ не установлены надлежащим образом критерии оценки и сопоставления заявок и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Предварительном квалификационном отборе, что не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора.
- *Источник: Решение Комиссии ФАС России по контролю в сфере закупок № 223ФЗ-56/18 от 30.01.2018 <http://solutions.fas.gov.ru/ca/upravlenie-kontrolya-razmescheniya-gosudarstvennogo-zakaza/17-6581-18>*

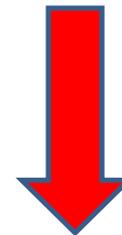
# Возможные требования (ч. 7 ст. 3 223-ФЗ)

- При закупке заказчик **вправе** установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном 223-ФЗ, и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 05 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд".

**Внимание!** Речь идет о сведениях о самом участнике, но ничего не сказано про его учредителей. Таким образом, заказчик не вправе отклонять заявку, если участник не находится в реестре по 44-ФЗ, а его учредитель – внесен.

# Стандартные требования к участникам

1. Соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки



Допуск СРО: ФЗ от 01.12.2007 №315-ФЗ «О саморегулируемых организациях»;  
Федеральный закон "О лицензировании отдельных видов деятельности" от 04.05.2011 № 99-ФЗ

# Статья 12 Закона 99-ФЗ.

## Перечень видов деятельности, на которые требуются лицензии



- 1) [разработка](#), производство, распространение шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнение работ, оказание услуг в области шифрования информации, техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя);
- 2) [разработка](#), производство, реализация и приобретение в целях продажи специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации;
- 3) [деятельность](#) по выявлению электронных устройств, предназначенных для негласного получения информации (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя);
- 4) [разработка](#) и производство средств защиты конфиденциальной информации;
- ...
- 57) деятельность по скупке у физических лиц ювелирных и других изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней, лома таких изделий.

# Стандартные требования к участникам

- участник закупки не должен находиться в процессе ликвидации (для юридического лица), быть признан несостоятельным (банкротом). Участником закупки не может являться организация, на имущество которой наложен арест и (или) деятельность которой приостановлена.

# В СООТВЕТСТВИИ СО Ст. 61 ГК РФ

**ликвидация** – прекращение деятельности предприятия без перехода прав и обязанностей в порядке правоприменения к другим лицам.



# конкурсное производство —

процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику, признанному банкротом в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов.



# Можно ли так?

- Пунктом 5.3.3.1. документации Заказчика установлено требование: «об отсутствии у участника конкурса недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации. Участник аукциона считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности, и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято».
- Установленные документацией даты: дата окончания подачи заявок – 26.01.2018, дата рассмотрения заявок – 12.02.2018.



# Ответ

- Участник конкурса на момент подачи заявки может не иметь недоимки по налогам, сборам, а также задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации. Однако, к моменту рассмотрения заявок, возникновение недоимки и задолженности (например, не по вине такого участника) повлечет признание Заказчиком сведений, содержащихся в представленных участником в составе заявки документах недостоверными, что является основанием для отказа в допуске на участие в конкурсе такому участнику, запроса котировок на любом этапе проведения конкурса, согласно требованиям документации.
- Действия Заказчика, установившего указанные положения документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат п. 2 ч.1. ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 223-ФЗ), пп. 2 п. 32 Положения о закупке и нарушают требования ч.1 ст. 2 223-ФЗ.

# ИТОГ

- **Требование об отсутствии у участника недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации на дату рассмотрения заявок ограничивает количество участников закупки, противоречит законодательству.**
- *Источник: Решение Комиссии ФАС России по контролю в сфере закупок № 223ФЗ-51/18 от 29.01.2018 <http://solutions.fas.gov.ru/ca/upravlenie-kontrolya-razmescheniya-gosudarstvennogo-zakaza/17-6578-18>*

# Измеряемость требований

## Признаки измеряемости согласно позиции арбитражных судов и ФАС России:

- требования, содержание которых может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки,
- требования, которые могут быть документально подтверждены и (или) могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

## Примеры не измеряемых требований:

- «показатели финансово-хозяйственной деятельности участника закупки должны свидетельствовать о его платежеспособности и финансовой устойчивости»,
- «участник закупки должен обладать необходимыми лицензиями или свидетельствами о допуске на поставку товаров, производство работ и оказание услуг, подлежащих лицензированию в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, и являющихся предметом заключаемого Договора»,
- «наличие квалифицированного, аттестованного персонала для оказания услуг по договору»,
- «положительная репутация».

## **Равноправие, отсутствие дискриминации по отношению к участникам закупки.**

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

### **Дискриминационными будут считаться:**

- требования к месту нахождения (регистрации) участника закупки, месту осуществления деятельности. Например, «участник/его подрядчик присутствует не менее чем в одном субъекте РФ и готов обеспечить в срок не позднее 2-х месяцев с момента объявления итогов конкурса, присутствие во всех региональных центрах субъектов РФ» или требование к участнику конкурса об обязательной регистрации на территории конкретного закрытого административно-территориального образования;
- требование о нахождении участника закупки на упрощенной системе налогообложения или наоборот, что участник должен быть плательщиком НДС;
- требование о том, чтобы участник закупки являлся производителем поставляемого оборудования либо обладал соответствующим правом на поставку;
- требование о том, чтобы участник закупки являлся юридическим лицом (несколькими юридическими лицами) или индивидуальным предпринимателем (несколькими индивидуальными предпринимателями), т.е. фактически запрет участия в закупке физических лиц, не зарегистрированных в качестве ИП.

# Можно ли так?



- Документацией о закупке установлено требование, что участник аукциона должен являться производителем либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем.
- Вместе с тем, участник Аукциона может не являться производителем товара или не иметь дилерские отношения с производителем, при этом ранее осуществлять поставки иных товаров надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки.

# Ответ

- В отсутствие обязанности производителя/дилера/поставщика товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о предоставлении подтверждающих документов о том, что участник обладает правом поставки оборудования, а также учитывая сроки подачи заявок на участие в аукционе, возможность участников закупки подать заявку на участие в аукционе в соответствии с вышеуказанными требованиями документации о закупке всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в аукционе.
- Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в документации о закупке, которое может повлечь ограничение количества участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона 223-ФЗ, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона 223-ФЗ.

# Итог

- **Требование документации о том, что участник аукциона должен являться производителем либо обладать правом поставки, предоставленным производителем, по конкретным позициям, может повлечь ограничение количества участников закупки, противоречит законодательству.**
- *Источник: Решение Комиссии ФАС России по контролю в сфере закупок № 223ФЗ-98/18 от 15.02.2018 <http://solutions.fas.gov.ru/ca/upravlenie-kontrolya-razmescheniya-gosudarstvennogo-zakaza/17-11391-18>*

# Обоснованность требования, его обусловленность существом закупки.

- Заказчиком могут быть установлены только такие требования, которые вытекают из существа закупки.
- Например, явно необоснованным будет признано требование о наличии разрешительного документа на осуществление деятельности, не входящей в предмет закупки (например, лицензии на осуществление образовательной деятельности при закупке компьютерной техники).

## **Например, допускается устанавливать требования к участникам закупки:**

- если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции;
- если заказчик намерен оценивать степень надежности претендента применительно к его возможности выполнить поставку, а также способность претендента своевременно удовлетворить потребность заказчика. Суды нередко ссылаются на позицию Верховного Суда РФ, изложенную в определении от 21.08.2014 № 307-ЭС14-210, где отражено, что субъекты предпринимательской деятельности по условиям делового оборота при выборе контрагентов должны оценивать не только условия сделки и их коммерческую привлекательность, но и деловую репутацию, платежеспособность контрагента, а также риск неисполнения обязательств и предоставление обеспечения их исполнения, наличие у контрагента необходимых ресурсов (производственных мощностей, технологического оборудования, квалифицированного персонала) и соответствующего опыта;
- к наличию у участника закупки системы менеджмента качества деятельности по предмету закупки и т.д.



## Можно ли так?

- Документацией о закупке установлено, что участник аукциона должен располагать производственными мощностями (ресурсами) для выполнения работ, в том числе рядом определенной техники в требуемом количестве (автобетононасос (2), бульдозер на гусеничном ходу (2), гидросеялка (1) и пр.)
- В подтверждение наличия производственных мощностей, ресурсов участник в составе заявки должен представить: документы, подтверждающие наличие производственных мощностей, ресурсов на любом законном основании (например, карточки учета основных средств, договоры купли-продажи, аренды, иные договоры, иные документы); документ по форме приложения № 13 к документации.

## Ответ

- Отсутствие у участника на момент подачи заявки указанной в документации строительной техники, а также подтверждающих документов, указанных в пункте 2.3 документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам аукциона, поскольку такая техника может быть привлечена участником закупки, например на условиях аренды, после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки. Указанные требования налагают дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Аукционе.
- Таким образом, действия Заказчика, установившего требование о подтверждении наличия производственных мощностей, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона 223-ФЗ, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона 223-ФЗ.

# Итог

**Установление требования о наличии у участника необходимых производственных мощностей на момент проведения закупки ограничивает количество участников закупки, противоречит законодательству.**

*Источник: Решение Комиссии ФАС России по контролю в сфере закупок № 223ФЗ-110/18 от 16.02.2018 <http://solutions.fas.gov.ru/ca/upravleniye-kontrolya-razmescheniya-gosudarstvennogo-zakaza/17-11806-18>*

# Недопустимость необоснованного ограничения конкуренции

- В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ запрещается не любое, а только **необоснованное** ограничение конкуренции. Соответственно, требование к участнику закупки будет признано необоснованно ограничивающим конкуренцию в случае, если антимонопольный орган докажет, что это условие включено в документацию о закупках специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту, а формирование условий закупки не соответствует целям и потребностям проводимых заказчиком процедур.
- При установлении требований к участникам закупки нужно иметь в виду, что у последних должна быть реальная возможность подтвердить свое соответствие этим требованиям.

**ПИСЬМО Минэкономразвития РФ  
от 8 июня 2016 г. N ОГ-Д28-7313**

- Заказчик вправе самостоятельно в положении о закупке и документации о закупке установить перечень требований к участнику закупки, а также к представляемым в составе заявки документам и информации.