



ПЕРМСКАЯ
ТОРГОВО-ПРОМЫШЛЕННАЯ
ПАЛАТА

Участие в закупках «группы лиц» (Закон 223-ФЗ)

БОРОВЫХ Юлия Сергеевна, директор департамента деловой информации и консалтинга в сфере закупок, руководитель Пермского отделения Гильдии отечественных закупщиков и специалистов по закупкам и продажам, член Общественного совета при Министерстве по регулированию контрактной системы в сфере закупок Пермского края

30 мая 2019 г.

Участники закупок. Ч. 5 ст. 3 Закона 223-ФЗ

Один участник	«Группа лиц» (коллективный участник)
любое юридическое лицо, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала	несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала
любое физическое лицо	несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки
индивидуальный предприниматель	несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки
Может ли быть, например, ЮЛ + ИП ?	
<p style="text-align: center;">Нет, данная схема Законом 223-ФЗ не предусмотрена.</p> <p style="text-align: center;"><i>См. , например, решение Московского УФАС России от 12.09.2016 по делу N 1-00-1627/77-16 «...участник ИП не мог объединиться с ПАО с целью коллективного участия в Аукционе, так как данные участники имеют разные организационно-правовые формы...»</i></p>	

Требования к участникам закупки

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 и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, **которые не указаны в документации о закупке**
(ч.6 ст.3 Закона 223-ФЗ)

Не допускается ограничивать допуск к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки
(п.4 ч.1 ст.3 Закона 223-ФЗ)

Т.е. требования должны быть:

- измеримые
- определяемые (сопоставимые)
- конкретные (однозначно понятные)

Закон
223-ФЗ



Положение о
закупке



Документация о
закупке

*Нет в документации – нельзя
отклонять заявку*

Допустимые требования к участникам закупки

ИЗМЕРИМЫЕ	Можно количественно измерить (натуральные, стоимостные единицы)	К неизмеряемым требованиям к участникам можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех. <i>Постановление АС Московского округа от 10.01.2017 по делу № А40-3315/16)</i>
ОПРЕДЕЛЯЕМЫЕ	Позволяющие определить сопоставимость (аналогичность) работ, услуг	Заказчик вправе требовать наличия у участников закупки опыта выполнения аналогичных работ, при этом должны быть раскрыты понятие «аналогичность» , а также критерии отнесения работ к аналогичным предмету закупки <i>письмо Минэкономразвития России от 25.07.2016 № Д28и-1863</i>
КОНКРЕТНЫЕ	Не допускающие двоякого толкования	Последствия установления неизмеримых требований: заказчик наделяется правом произвольно производить отбор и утверждать ограниченное число участников закупки, <i>Постановление ААС от 30.11.2016 N 05АГ-8176/2016 по делу N А51-7827/2016</i>

Как оформить отношения между «группой лиц»

«Группа лиц» в закупках не может быть юридическим лицом – тогда это уже будет «единственный» участник закупки.

Форма объединения ЮЛ/ИП/граждан	Норма ГК РФ	Допустимо в закупках или нет
Полное товарищество	Ст.69 ГК РФ	Нельзя, т.к. это ЮЛ
Товарищество на вере (коммандитное товарищество)	Ст. 82 ГК РФ	Нельзя, т.к. это ЮЛ
Крестьянское (фермерское) хозяйство	Ст. 86.1 ГК РФ	Нельзя, т.к. это ЮЛ
Производственный кооператив	Ст.106.1 ГК РФ	Нельзя, т.к. это ЮЛ
Простое товарищество	Ст.1041 ГК РФ	Можно
Инвестиционное товарищество (простое товарищество для осуществления совместной инвестиционной деятельности)	Федеральный закон от 28.11.2011 N 335-ФЗ «Об инвестиционном товариществе»	Можно

Судебная практика.

Товарищество на вере – не является коллективным участником!

«... Правоспособность коммандитного товарищества, как юридического лица, возникает с момента внесения в ЕГРЮЛ сведений о его создании и прекращается в момент внесения в указанный реестр сведений о его прекращении в порядке, предусмотренном законом...

Согласно пункту 1 статьи 49 ГК РФ товарищество, будучи юридическим лицом, может иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом...

Как верно указал арбитражный апелляционный суд, **нормы действующего законодательства РФ не устанавливают каких-либо особенностей участия в закупках товариществ и не предусматривают, что при участии в закупках общих (суммированный) опыт полных товарищей должен учитываться как опыт товарищества. Суммирование опыта работ, выполненных полными товарищами коммандитного товарищества, ставит его в преимущественные условия по сравнению с иными участниками запроса и противоречит ч.1 ст.17 Федерального закона N 135-ФЗ...»**

*Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа
от 17.12.2015 N Ф01-5323/2015 по делу N А43-2451/2015*

Лица, выступающие на стороне одного участника

Договор простого товарищества

- Двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать **без образования ЮЛ** для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели.
- **Стороны договора** - ИП и (или) коммерческие организации.

Договор инвестиционного товарищества

- Двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и осуществлять совместную инвестиционную деятельность **без образования ЮЛ** для извлечения прибыли.
- **Стороны договора** - коммерческие организации, а также в случаях, установленных федеральным законом, некоммерческие организации постольку, поскольку осуществление инвестиционной деятельности служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует этим целям. **Физические лица не могут являться** сторонами договора инвестиционного товарищества.
- Число участников договора инвестиционного товарищества не должно быть более 50.

Как оформить отношения внутри коллективного участника

Коллективный участник может участвовать как простое товарищество или инвестиционное товарищество – **оформляется соответствующий ДОГОВОР между лицами**

НО! ВАЖНО!

Заключение между хозяйствующими субъектами-конкурентами соглашения о совместной деятельности на территории РФ, если суммарная стоимость их активов (активов их групп лиц) по последним балансам > 7 млрд руб. или суммарная выручка таких хозяйствующих субъектов (их групп лиц) от реализации товаров за календарный год, предшествующий году заключения соглашения, > 10 млрд руб.



только с предварительного согласия антимонопольного органа
(есть исключения)

П.8 ч.1 ст.27 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Кто подает и подписывает все документы от коллективного участника.

В простом товариществе при совместном ведении дел для совершения каждой сделки требуется согласие всех товарищей.

В отношениях с третьими лицами полномочие товарища совершать сделки от имени всех товарищей **удостоверяется**:

- доверенностью, выданной ему остальными товарищами, или
- договором простого товарищества, совершенным в письменной форме.

Договор инвестиционного товарищества

Договор инвестиционного товарищества считается заключенным, а внесенные в данный договор изменения считаются вступившими в силу со дня нотариального удостоверения данного договора или внесенных в него изменений.

В договоре инвестиционного товарищества в целях его индивидуализации указываются:

- наименование (индивидуальное обозначение) данного договора (включающее в себя слова "инвестиционное товарищество"),
- регистрационный номер данного договора в реестре нотариальных действий ЕИС нотариата,
- фамилия, имя и отчество нотариуса, у которого данный договор был удостоверен,
- дата нотариального удостоверения данного договора (индивидуальные признаки)

Один или несколько товарищей (управляющие товарищи) осуществляют от имени всех товарищей ведение общих дел товарищей (возложение на одного управляющего товарища или нескольких управляющих товарищей обязанностей по ведению общих дел и освобождение управляющих товарищей от этих обязанностей осуществляются по решению товарищей, принятому определенным в договоре инвестиционного товарищества количеством голосов).

Как проверить соответствие условиям допуска (требованиям к участникам закупки)

Требованиям, указанным в документации о закупке, должна в совокупности отвечать такая группа лиц, а не отдельно взятое юридическое лицо, выступающее в составе группы лиц

Письмо Минэкономразвития России от 27.10.2016 N ОГ-Д28-12379

П.14 Обзора судебной практики, утв. Президиумом ВС РФ 16.05.2018

Постановление ФАС России от 29.12.2015 по делу N 223ФЗ-91/15/АК937-15, по делу N 223ФЗ-122/15/АК940-15

« ... Отказывая в удовлетворении заявленных требований, суды... исходили из того, что **заказчик фактически уравнивал содержание коллективной заявки и индивидуальной заявки**, поскольку оценке и сопоставлению по критериям закупки подлежит не совокупность критериев всех участников коллективной заявки, а лишь участника, подписавшего заявку...

Довод заявителя о праве заказчика самостоятельно устанавливать способы оценки коллективной заявки отклоняется, поскольку **установление заказчиком требований к отдельным лицам, входящим в состав коллективной заявки, противоречит правовому смыслу коллективного участника закупки...**

Определение ВС РФ от 08.09.2017 N 305-КГ17-1976 по делу N А40-219484/2015

**Заказчика ждет ШТРАФ по ч. 7 или ч. 8 ст. 7.32.3 КоАП РФ:
на должностных лиц в размере 2000 – 3000 руб.; на юр. лиц в размере 5000 – 10000 руб.**

Как проверить соответствие условиям допуска (требованиям к участникам закупки)

Требование	Кто должен соответствовать
Требование об отсутствии процедуры ликвидации, банкротства	Каждый участник из «группы лиц»
Отсутствие задолженности перед бюджетом	Каждый участник из «группы лиц»
Отсутствие конфликта интересов с заказчиком, закупочной комиссией	Каждый участник из «группы лиц»
Отсутствие в Реестре недобросовестных поставщиков	Каждый участник из «группы лиц»
Наличие опыта работы, материальных, кадровых ресурсов	В совокупности (хотя бы у одного)
Наличие лицензии, специального разрешения	У «лидера», «главного участника»



«... Консорциум не является юридическим лицом, ... **требование в Документации о закупке о наличии свидетельства СРО именно у лидера консорциума не противоречит законодательству**, прямо предусмотрено Положением о закупках и свидетельствует, в том числе, о проявлении заказчиком должной осмотрительности.

Кроме того, судом учтено, что Соглашение о создании Консорциума, заключенное третьими лицами, не закрепляет обязанности заключения имеющими необходимые допуски СРО участниками Консорциума субподрядных договоров с ОАО в случае победы на Открытом аукционе...».

Закупки у СМСП при участии коллективного участника

- ❑ В случае подачи заявки группой лиц требованиям, указанным в документации о закупке, должна в совокупности отвечать такая группа лиц, а не отдельно взятое юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, выступающие в составе группы лиц.
- ❑ Для отнесения группы лиц к категории субъекта малого и среднего предпринимательства каждый из участников такой группы должен соответствовать требованиям к таким субъектам согласно статье 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации".
- ❑ Таким образом, положения постановления Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 г. N 1352 "Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" **не распространяются на коллективного участника, в состав которого входят любые лица**, указанные в части 5 статьи 3 Закона N 223-ФЗ, в том числе СМСП, **лидером которого является СМСП.**

Письмо Минэкономразвития России от 21.03.2017 N Д28и-1412

**КАЖДОЕ ЛИЦО, ВЫСТУПАЮЩЕЕ НА СТОРОНЕ
КОЛЛЕКТИВНОГО УЧАСТНИКА, ДОЛЖНО БЫТЬ СМСП.**

ТОЛЬКО «ЛИДЕРА» СМСП – НЕ ДОСТАТОЧНО!

Ответственность коллективного участника

СОЛИДАРНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Если договор простого товарищества связан с осуществлением его участниками предпринимательской деятельности, товарищи отвечают **СОЛИДАРНО ПО ВСЕМ ОБЩИМ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАМ** независимо от оснований их возникновения

п.2 ст.1047 ГК РФ

При солидарной обязанности должников кредитор **вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности**, притом как **полностью, так и в части долга**. Кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников. Исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников освобождает остальных должников от исполнения кредитор.

ст.323, 325 ГК РФ,

письмо Минэкономразвития России от 12.01.2017 N Д28и-1034

Порядок заключения договора с коллективным участником

Сколько договоров	Один
Сколько лиц должно быть указано в договоре	Все лица, выступающие на стороне одного участника
Кто подписывает договор	«Лидер», «главный участник», действующий на основании доверенности или прямого указания в тексте договора простого товарищества
Кому производить оплату	«Лидеру» или иному лицу, указанному в тексте договора простого товарищества
Кто несет ответственность за нарушение договора	Солидарно все лица, выступающие на стороне одного участника
Как заносить сведения в Реестр договоров в ЕИС	<p>Необходимо внести информацию об участнике закупки, на стороне которого выступают несколько юридических лиц или несколько физических лиц, в том числе несколько индивидуальных предпринимателей.</p> <p><i>(Письмо МЭР России от 12.01.2017 N Д28u-1034)</i></p> <p>Фактически – ЕИС такой порядок не предусматривает, вносим «лидера»</p>

Что должно быть установлено в документации для коллективного участника

- Требования к коллективному участнику
- Порядок участия группы лиц в закупках
- Порядок формирования заявки, в т.ч. форма такой заявки («анкета» заполняется на каждого участника в «группе лиц»)
- Требование о предоставлении договора (соглашения) в составе заявки, условия, которые должны быть включены в такой договор
- Условие, что лица, выступающие на стороне одного участника закупки, не вправе участвовать в этой же закупке самостоятельно или на стороне другого участника закупки.

Несоблюдение требования – отклонение заявок как всех участников закупки, на стороне которых выступает такое лицо, так и заявки, поданной таким лицом самостоятельно

- Порядок заключения договора
- Условие, что среди нескольких лиц должно быть названо (самими участвующими лицами) одно лицо, с которым и будет в дальнейшем заключен договор
- Критерии и порядок оценки заявок таких участников закупки

См, например, письма Минэкономразвития России от 09.11.2015 № Д28и-3321, 25.04.2016 № Д28и-1016, 12.01.2017 № Д28и-1034

Требования к договору (соглашению) для коллективного участника

- ❑ соответствие нормам Гражданского кодекса Российской Федерации;
- ❑ в соглашении должны быть четко определены права и обязанности членов коллективного участника как в рамках участия в закупке, так и в рамках заключения и исполнения договора;
- ❑ в соглашении должно быть приведено четкое распределение номенклатуры, объемов, стоимости и сроков поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг между членами коллективного участника;
- ❑ в соглашении должен быть определен участник (одно лицо), который в дальнейшем будет представлять интересы каждого из лиц, входящих в состав коллективного участника, и с которым Заказчиком будет заключен договор в случае признания коллективного участника победителем закупки;
- ❑ в соглашении должен быть предусмотрен механизм установления ответственности коллективного участника за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора с заказчиком, в том числе объем ответственности каждого лица, входящего в состав коллективного участника или порядок его определения, а также порядок предъявления и рассмотрения претензий заказчика

Образовательные программы ПТПП в сфере закупок

Название программы	Кол-во часов	Цена	Период обучения
Повышение квалификации «Контрактная система в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд	40	11 000	03-07.06, 19-23.08 21-25.10, 18-22.11
Повышение квалификации «Контрактная система в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»	108	15 000	18-28.06 09-19.07, 06-16.08 10-20.09, 08-18.10 05-15.11, 03-13.12
Повышение квалификации «Порядок организации работы комиссии по осуществлению закупок в контрактной системе»	16	8 000	По отдельному графику при наборе группы
Повышение квалификации «Управление государственными и муниципальными закупками» (узкий курс: разработка ТЗ, обоснование НМЦК, особенности исполнения контракта)	20	8 500	По отдельному графику при наборе группы
Повышение квалификации «Организация закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (Закон 223-ФЗ)	30	11 000	01-05.07, 23-27.09 28.10-01.11, 16-20.12
Повышение квалификации «Контрактная система в сфере закупок для поставщиков (подрядчиков, исполнителей)	30	11 000	23-26.09, 25-28.11

**Все программы включают актуальные изменения законодательства о закупках.
Обучение проводят только преподаватели-практики.**

Контактная информация

СОЮЗ «ПЕРМСКАЯ ТОРГОВО-ПРОМЫШЛЕННАЯ ПАЛАТА»

Департамент деловой информации и консалтинга в
сфере закупок

Адрес: Пермь, Советская ул., 24б

Телефон: + 7 (342) 235-78-48, доб. 105, 143, 147, 197

Электронная почта: zakupki@permtpp.ru

Официальный сайт: www.permtpp.ru