|  |  |
| --- | --- |
|  | Директору муниципального унитарного предприятия «Комбинат бытовых услуг» муниципального образования «город Оренбург» |
|  |

**РЕШЕНИЕ**

**по делу № 08-07-305/2017**

03 мая 2017 года г. Оренбург

Резолютивная часть решения оглашена 03 мая 2017 года

Решение в полном объеме изготовлено 10 мая 2017 года

Комиссия Оренбургского УФАС России по контролю в сфере осуществления закупок (далее по тексту - Комиссия Оренбургского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии

в присутствии представителей:

Муниципального унитарного предприятия «Комбинат бытовых услуг» муниципального образования «город Оренбург»

рассмотрев жалобу ООО «ОП «Беркут-1» на действия Муниципального унитарного предприятия «Комбинат бытовых услуг» муниципального образования «город Оренбург» при проведении электронного аукциона на услуги охраны (номер извещения № 0553300000817000002),

УСТАНОВИЛА:

26.04.2017 г. в Оренбургское УФАС России поступила жалоба ООО «ОП «Беркут-1» (далее – Заявитель) на действия Муниципального унитарного предприятия «Комбинат бытовых услуг» муниципального образования «город Оренбург» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на услуги охраны (номер извещения № 0553300000817000002) (далее – аукцион).

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч. 7 ст.106 Федерального закона РФ от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), Заказчику, оператору электронной площадки выставлено требование о приостановлении осуществления закупки в части подписания контракта до рассмотрения жалобы по существу.

В рассмотрении жалобы был объявлен перерыв до 03.05.2017 г. до 17 ч. 15 мин.

Представитель Заявителя поддержал доводы жалобы в полном объеме, указав, что Заказчиком допущены нарушения Закона о контрактной системе, поскольку в Информационной карте документации об аукционе установлены единые требования к участникам закупки без учета п.7, 7.1 ч.1 ст. 31 настоящего Закона. Кроме того, согласно пояснениям Заявителя, характеристики служебного огнестрельного нарезного короткоствольного оружия отечественного производства (Приложение № 1 к Техническому заданию на оказание охранных услуг), установлены таким образом (в частности: емкость магазина «не более 8 патронов»), что ограничивает возможность участия Заявителя в данном аукционе, поскольку Заявитель имеет служебное оружие ПКСК с емкостью магазина 10 патронов. Согласно ч. II ТЗ аукционной документации оказание услуг охраны объекта Заказчика включает в себя: «…Осуществление охраны имущества при транспортировке, выставление постов охраны на основании заявки Заказчика. При выполнении охраны имущества Заказчика (в том числе интеллектуального) при его транспортировке работники охраны в период выполнения услуг подчиняются…», при этом из документации об аукционе не следует, какое имущество является интеллектуальным.

После перерыва адвокатом (лицо подписавшее жалобу) представлено пояснительное письмо, согласно которому он указывает следующее. В соответствии с ч. 1 ст. 105 Закона о контрактной системе, любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Для оказания юридической помощи Общество с ограниченной ответственностью «Охранное предприятие «Беркут-1» обратилось к адвокату с которым было заключено соглашение об оказании юридической помощи, на основании которого была составлена и направлена в Оренбургское УФАС России настоящая жалоба. В соответствии со ст. 25 Федерального закона РФ от 31.05.2002 г. «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон № 63-ФЗ) адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем. Соглашение представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (адвокатами), на оказание юридической помощи своему доверителю или назначенному им лицу.

В силу положений ст. 8 Федерального закона РФ № 63-ФЗ, адвокатской тайной являются любые сведения, связанные с оказанием адвокатской юридической помощи своему доверителю, в том числе и соглашение между адвокатом и доверителем.

На основании ч. 1, ч. 2 ст. 6 Федерального закона № 63-ФЗ, полномочия адвоката, участвующего в качестве представителя доверителя в конституционном, гражданском и административном судопроизводстве, а также в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях, регламентируются соответствующим процессуальным законодательством Российской Федерации. В случаях, предусмотренных федеральным законом, адвокат должен иметь ордер на исполнение поручения, выдаваемый соответствующим адвокатским образованием. [Форма](consultantplus://offline/ref=95356E2F9A66B5BC3682160A2BFFC60A500B7450EB217394429DC78FC75736D6C14CC0E53C47B352GAT9H) ордера утверждается федеральным органом юстиции. В иных случаях адвокат представляет доверителя на основании доверенности. Никто не вправе требовать от адвоката и его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи (далее также - соглашение) для вступления адвоката в дело.

Таким образом, Общество с ограниченной ответственностью «Охранное предприятие «Беркут-1» декларировало свое согласие на составление, подписание и подачу жалобы в Оренбургское УФАС России, что отражено в соглашении об оказании юридической помощи, помимо этого, у адвоката Ивлева С.С. имеется от указанного Общества доверенность, копия которой представлена с пояснительным письмом.

Представители Заказчика жалобу просили признать необоснованной, полностью поддержав доводы, изложенные в письменных объяснениях. Ознакомившись с материалами дела по заявленному устному ходатайству представители Заказчика пояснили следующее. В нарушение ч. 10 ст. 105 Закона о контрактной системе жалоба подана неуполномоченным лицом – адвокатом Ивлевым С.С., в материалах дела отсутствует доверенность, позволяющая указанному адвокату подавать жалобу от ООО «Беркут-1», кроме того, приложенные к жалобе документы не заверены надлежащим образом, ввиду чего жалоба оформлена ненадлежащим образом и должна быть возвращена Заявителю в соответствии с п. 2 ч. 11 ст. 105 Закона о контрактной системе и на основании Административного регламента федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14. Кроме того, согласно письменным возражениям, ввиду того, что Оренбургское УФАС России рассматривает доводы жалобы, поданной в рамках гражданско-правовых отношений, возникших в ходе объявления публичной оферты Заказчиком, выраженной в форме извещения об электронном аукционе на предоставление услуг охраны, то исходя из содержания ст. 54 Гражданско-процессуального кодекса Российской Федерации (далее – ГПК РФ), у представителя Заявителя не возникает права на совершение действий от имени представляемого, которые не оговорены в доверенности. Указанное правило распространяется и на ордер адвоката, который без доверенности также не наделяет адвоката правом совершать такие действия (Комментарий к ГПК РФ (постатейно научно-практический) (2-е издание, переработанное и дополненное) (отв. Ред. Ю.Ф. Беспалов) («Проспект, 2017»). Таким образом, по мнению представителей Заказчика, полномочия адвоката Ивлева С.С. на подписание жалобы не подтверждены. В соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 09.12.2002 г. № 11 (ред. от 17.11.2015 г.) «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации», Определением Верховного Суда РФ от 19.12.2016 г. № 22-КГ 16-13, ч. 1 и ч. 2 ст. 6 Федерального закона РФ от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ (ред. от 02.06.2016 г.) «Об адвокатской деятельности в адвокатуре в Российской Федерации» адвокат представляет доверителя на основании доверенности. Допущенный на заседание Комиссии Оренбургского УФАС России в качестве представителя Заявителя – действующий на основании ордера, но не на основании доверенности также, по мнению, представителей Заявителя не имеет права представлять интересы Заявителя на заседании.

Также представители Заказчика пояснили, что требования, установленные в документации об аукционе к оружию, являются оптимальными, кроме того, предусмотрена возможность поставки эквивалента пистолету. Требования к составу заявки полностью соответствуют требованиям Закона о контрактной системе. В соответствии с ч. 3 ст. 64, п. 2 ч. 5 ст. 66 Закона о контрактной системе, участник закупки декларирует свое соответствие требованиям, установленным п. 7 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе. Кроме того, согласно ч. 9 ст. 31 Закона о контрактной системе, в случае выявления представления участником недостоверной информации, в отношении своего соответствия указанным требованиям, Заказчик вправе отстранить такого участника от участия в определении поставщика на любом этапе. Указанной позиции придерживается директор Департамента развития контрактной системы министерства экономического развития Российской Федерации в своих письмах от 23.01.2017 г. № Д28и-219 и от 16.12.2016 г. № Д28и-3475. Кроме того, участники закупки должны также руководствоваться Законом о контрактной системе самостоятельно при подаче заявки на участие в аукционе определять свое соответствии единым требованиям. По вопросу охраны объектов интеллектуальной собственности представители Заказчика указали, что Заявителем срок на дачу разъяснений пропущен, кроме того, на сегодняшний момент данных объектов не имеется, но они могут появиться в ходе исполнения контракта. На основании ст. 33 Закона о контрактной системе, в соответствии с ч. 1 ст. 432, п. 3 ст. 455 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ), степень конкретизации товара в каждом конкретном случае зависит от воли сторон договора. Однако с учетом положений ст. 33 Закона о контрактной системе, очевидным образом следует, что уточнение, конкретизация наименования товара, его характеристики и (или) идентифицирующего такой товар товарного знака – должна осуществляться в заявке участника электронного аукциона, что следует из положений ст. 66 Закона о контрактной системе. Заявка с характеристиками товара, не соответствующими положениям документации об аукционе должна отклоняться аукционной комиссией, о чем свидетельствует письмо ФАС России и судебная практика.

На участие в данном аукционе было подано 5 заявок, четыре из которых были отклонены по основаниям, указанным в протоколе.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с ч. 3 ст. 99 Закона о контрактной системе, внеплановой проверки, Комиссия Оренбургского УФАС России, проанализировав представленные документы, заслушав доводы сторон, пришла к следующим выводам:

19.04.2017 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) и на сайте оператора электронной площадки было размещено извещение и документация об электронном аукционе на услуги охраны (номер извещения № 0553300000817000002).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 1085360,00 рублей.

Документация об аукционе утверждена Заказчиком.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](consultantplus://offline/ref=A189B57BCC9216E9817CA8197AE43DD8A3091CE47630662C9D74720E00156C9DCEB042190C2F4FC1s2j7K) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Согласно ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе, документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](consultantplus://offline/ref=A91A6B1B3991E924FC0E81FEED9CE4A2DAC67A0F6FA5738AFE04C6A3AACD01023FE037ABF86DE38FiFz6K) настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Согласно ч. 3 ст. 33 Закона о контрактной системе, не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Исходя из положений Приложения № 1 к Техническому заданию на оказание охранных услуг, Заказчиком установлены характеристики служебного огнестрельного нарезного короткоствольного оружия отечественного производства:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **№ п/п** | **Технические,**  **функциональные (потребительские свойства) и качественные характеристики** | |
| **Характеристики** | **Показатели** |
| **1** | вид оружия | Пистолет (или эквивалент) |
| **2** | применяемый патрон | 9\*17 или 9\*17К(Kурц) |
| **3** | емкость магазина | не более 8 патронов |
| **4** | дульная энергия | не более 300 ДЖ |
| **5** | общая длина, мм | не более 161 |

В нарушение п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, Заказчиком к виду оружия применено словосочетание «или эквивалент» в отсутствие указания на товарный знак.

Исходя из того, что слова «или эквивалент» применены к виду оружия, то указание на емкость магазина «не более 8 патронов» ограничивает возможность использования такого оружия как ПКСК – портативного короткоствольного служебного карабина, имеющего емкость обоймы которого не более 10 патронов, который по остальным характеристикам, указанным Заказчиком, соответствует заявленным требованиям.

Представителями Заказчика не представлено доказательств и не приведено соответствующих доводов, обосновывающих законность и необходимость установления требования к емкости магазина - «не более 8 патронов». При таких обстоятельствах, установление показателя данной характеристики подобным образом является нарушением положений ч. 3 ст. 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3](consultantplus://offline/ref=4F63E6AA5C83B8FB9594DF79E115628270F00F4BD3201081DFA2AD057BD60449CE09369B70101291h7S3J) - [6 статьи 66](consultantplus://offline/ref=4F63E6AA5C83B8FB9594DF79E115628270F00F4BD3201081DFA2AD057BD60449CE09369B70101293h7S7J) настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно п.3 ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию: при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар:

а) согласие, предусмотренное [пунктом 2](#P1) настоящей части, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное [пунктом 2](#P1) настоящей части, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

б) согласие, предусмотренное [пунктом 2](#P1) настоящей части, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В соответствии с п. 2 ч. 5 ст. 66 Закона о контрактной системе, вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию: документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1](consultantplus://offline/ref=86CB2EFD412A6CFF4724D4C04BE85C898F893A3D55D7A33613717F00F31F5AEC00DEF67DF072380BgCYEJ), [частями 2](consultantplus://offline/ref=86CB2EFD412A6CFF4724D4C04BE85C898F893A3D55D7A33613717F00F31F5AEC00DEF67DF072380CgCYCJ) и [2.1](consultantplus://offline/ref=86CB2EFD412A6CFF4724D4C04BE85C898F893A3D55D7A33613717F00F31F5AEC00DEF67BgFY4J) статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3](consultantplus://offline/ref=86CB2EFD412A6CFF4724D4C04BE85C898F893A3D55D7A33613717F00F31F5AEC00DEF67DF072380BgCY0J) - [9 части 1 статьи 31](consultantplus://offline/ref=86CB2EFD412A6CFF4724D4C04BE85C898F893A3D55D7A33613717F00F31F5AEC00DEF67DF0733C08gCY1J) настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе, при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

1) соответствие [требованиям](consultantplus://offline/ref=9BA7A433C67EB26118DA6330C5B92A71CCD5502D9B2469444AB8FDD36F08FACE924D0CF29480C4aDJ), установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;

2) утратил силу. - Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=9BA7A433C67EB26118DA6330C5B92A71CFD257219F2A69444AB8FDD36F08FACE924D0CF295864B5EC1a3J) от 04.06.2014 N 140-ФЗ;

3) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

4) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном [Кодексом](consultantplus://offline/ref=9BA7A433C67EB26118DA6330C5B92A71CCD5512D982469444AB8FDD36F08FACE924D0CF694C8a4J) Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

5) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с [законодательством](consultantplus://offline/ref=9BA7A433C67EB26118DA6330C5B92A71CCD4542B9A2269444AB8FDD36F08FACE924D0CF29484C4a8J) Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с [законодательством](consultantplus://offline/ref=9BA7A433C67EB26118DA6330C5B92A71CCD4542B9A2269444AB8FDD36F08FACE924D0CF29486C4aFJ) Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки 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;

6) утратил силу с 1 января 2014 года. - Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=9BA7A433C67EB26118DA6330C5B92A71CCD4552A992469444AB8FDD36F08FACE924D0CF295864E5BC1a3J) от 28.12.2013 N 396-ФЗ;

7) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные [статьями 289](consultantplus://offline/ref=9BA7A433C67EB26118DA6330C5B92A71CCD5512D9A2569444AB8FDD36F08FACE924D0CF295874353C1a3J), [290](consultantplus://offline/ref=9BA7A433C67EB26118DA6330C5B92A71CCD5512D9A2569444AB8FDD36F08FACE924D0CF19583C4aFJ), [291](consultantplus://offline/ref=9BA7A433C67EB26118DA6330C5B92A71CCD5512D9A2569444AB8FDD36F08FACE924D0CF19581C4a9J), [291.1](consultantplus://offline/ref=9BA7A433C67EB26118DA6330C5B92A71CCD5512D9A2569444AB8FDD36F08FACE924D0CF1958EC4aDJ) Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

(п. 7 в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=9BA7A433C67EB26118DA6330C5B92A71CCD45D20982769444AB8FDD36F08FACE924D0CF295864B5AC1aDJ) от 28.12.2016 N 489-ФЗ)

7.1) участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного [статьей 19.28](consultantplus://offline/ref=9BA7A433C67EB26118DA6330C5B92A71CCD5512D982469444AB8FDD36F08FACE924D0CF19384C4aBJ) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

(п. 7.1 введен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9BA7A433C67EB26118DA6330C5B92A71CCD45D20982769444AB8FDD36F08FACE924D0CF295864B5BC1a5J) от 28.12.2016 N 489-ФЗ)

8) обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

9) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;

(п. 9 введен Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=9BA7A433C67EB26118DA6330C5B92A71CCD4552A992469444AB8FDD36F08FACE924D0CF295864E5BC1aCJ) от 28.12.2013 N 396-ФЗ)

10) участник закупки не является офшорной

Согласно ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе, заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 5 ст. 31 Закона о контрактной системе, информация об установленных требованиях в соответствии с [частями 1](consultantplus://offline/ref=79F607DDD83FE997D97526B053D7BCD96115831AFC2BDA3B37DA492768B7DECEC39F030BC900985BBDc3J), [1.1](consultantplus://offline/ref=79F607DDD83FE997D97526B053D7BCD96115831AFC2BDA3B37DA492768B7DECEC39F030BC9019C59BDc6J), [2](consultantplus://offline/ref=79F607DDD83FE997D97526B053D7BCD96115831AFC2BDA3B37DA492768B7DECEC39F030BC900985CBDc2J) и [2.1](consultantplus://offline/ref=79F607DDD83FE997D97526B053D7BCD96115831AFC2BDA3B37DA492768B7DECEC39F030DBCcDJ) настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Согласно ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](consultantplus://offline/ref=0C61C35B63658A6ECC3C1B965E38A92492490C0BF5865FA8B652A077F7594913DD31C888D99EA0F94Fd5J) настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1](consultantplus://offline/ref=0C61C35B63658A6ECC3C1B965E38A92492490C0BF5865FA8B652A077F7594913DD31C888D99EABF84Fd1J), [частями 1.1](consultantplus://offline/ref=0C61C35B63658A6ECC3C1B965E38A92492490C0BF5865FA8B652A077F7594913DD31C888D99FAFFA4Fd4J), [2](consultantplus://offline/ref=0C61C35B63658A6ECC3C1B965E38A92492490C0BF5865FA8B652A077F7594913DD31C888D99EABFF4Fd0J) и [2.1](consultantplus://offline/ref=0C61C35B63658A6ECC3C1B965E38A92492490C0BF5865FA8B652A077F7594913DD31C88E4DdDJ) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В нарушение положений п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, положения п. 21 Информационной карты документации об аукционе, касающиеся содержания первой части заявки на участие в аукционе, не соответствуют положениям ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, в частности, не указано конкретные показатели чего именно должны быть указаны участником в составе первой части заявки.

Исходя из доводов представителей Заказчика на настоящий момент объекты «интеллектуального имущества», которые необходимо охранять, у него отсутствуют. Довод представителей Заказчика о том, что данные объекты охраны могут появиться в ходе исполнения контракта, в связи с чем они включены в проект контракта, Комиссия Оренбургского УФАС России находит неубедительным, не отвечающим требованиям п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

Согласно п. 20 Информационной карты документации об аукционе, Заказчиком установлены следующие требования к участникам закупки:

«Устанавливаются следующие обязательные требования к участникам закупки:

1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;

2) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

3) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

4) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки 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;

5) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

6) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

7) участник закупки не является офшорной компанией.

8) Отсутствие в предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки – юридического лица».

Таким образом, в нарушение положений ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе, Заказчиком среди требований к участникам закупки не установлены требования, предусмотренные п. 7 и п. 7.1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе.

Довод представителей Заказчика о том, что участники закупки должны самостоятельно составлять заявку на участие в аукционе в соответствии с положениями Закона о контрактной системе, является несостоятельным, поскольку не может свидетельствовать о соблюдении Заказчиком требований Закона о контрактной системе к содержанию документации об аукционе, составляемой Заказчиком.

На основании вышеизложенного, руководствуясь п. 2 ч. 22 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Оренбургского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ОП «Беркут-1» на действия Муниципального унитарного предприятия «Комбинат бытовых услуг» муниципального образования «город Оренбург» при проведении электронного аукциона на услуги охраны (номер извещения № 0553300000817000002), обоснованной.
2. Признать Муниципальное унитарное предприятие «Комбинат бытовых услуг» муниципального образования «город Оренбург» нарушившим п. 1 ч. 1 ст. 64, п. 2 ч. 1 ст. 64, ч. 3 ст. 64, ч. 3 ст. 33 Закона о контрактной системе.

3. Выдать Муниципальному унитарному предприятию «Комбинат бытовых услуг» муниципального образования «город Оренбург» предписание об устранении допущенных нарушений законодательства о контрактной системе.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его принятия.

|  |  |
| --- | --- |
| Председатель комиссии: |  |
| Члены комиссии |  |
|  |  |