

## РЕШЕНИЕ

по делу №04-30/86-2013

23.08.2013г.

г.Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: председатель комиссии:

с участием представителей: от Департамента ЖКХ и КЭ администрации Магаданской области – <...>, без участия иных представителей, уведомленных надлежащим образом (ООО «Запчасть-Комплект» представлено ходатайство от 20.08.2013 исх.№20-08/2013 о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя), рассмотрела жалобу ООО «Запчасть-Комплект» на действия заказчика, аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка коммунальной (специализированной) техники для муниципальных образований Магаданской области» в 2013 году» (реестровый номер <...> ).

Жалоба подана в установленный ч. 2.1 ст. 57 Федерального закона от 21 июля 2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) срок. На момент рассмотрения жалобы государственный контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на то, что в соответствии с протоколом №2-841ЭА-13 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 12.08.2013 аукционной комиссией принято решение, что поданная Обществом аукционная заявка не соответствует требованиям, предусмотренным документацией об открытом аукционе, а именно: «Предоставленные ООО «Запчасть-Комплект» документы не соответствуют требованиям аукционной документации. Устав участника не приведен в соответствие с нормами действующего законодательства».

Общество не согласно с указанным решением. Полагает, что представленный Устав, утвержденный решением единственного участника от 15.02.2007, не является недействующим, не влечет какого-либо ограничения правоспособности общества и применяется в части, не противоречащей действующему законодательству. Просит признать действия аукционной комиссии неправомерными.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, Приказом ФАС России от 24.07.2012 №498 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

1. 10.07.2013 уполномоченным органом на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка коммунальной (специализированной) техники для муниципальных образований Магаданской области в 2013 году» (реестровый номер <...> ). Начальная (максимальная) цена контракта 45 718 020,00 рублей.

Как следует из протокола рассмотрения заявок №1-841ЭА-13 от 02.08.2013, всего на участие в открытом аукционе было подано 6 аукционных заявок. По результатам рассмотрения первых частей аукционных заявок, аукционной комиссией принято решение о допуске всех участников, подавших аукционные заявки к участию в открытом аукционе.

В соответствии с протоколом №2-841ЭА-13 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 12.08.2013 участие в открытом аукционе приняло четыре участника размещения заказа с порядковыми номерами 1, 3, 4, 6 подавших предложения о цене контракта, вторые части которых были направлены оператором торговой площадки на рассмотрение.

В соответствии с частью 3 статьи 41.11 Закона о размещении заказов комиссия признала соответствующей только одну заявку с порядковым номером 1, поданную участником открытого аукциона ООО «Магаданский автоцентр КАМАЗ». Открытый аукцион в электронной форме признан несостоявшимся. Заказчику предложено заключить государственный контракт с ООО «Магаданский автоцентр КАМАЗ» по цене 42 490 000,00 рублей.

2. В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, при размещении заказа на поставку товара, должна содержать согласие участника размещения заказа на поставку товара в случае, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе в электронной форме, или указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для поставки товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации об открытом аукционе в электронной форме, при условии содержания в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак. Данные требования установлены и в аукционной документации, утвержденной заказчиком и уполномоченным органом 10.07.2013.

Согласно части 1 статьи 41.9 Закона о размещении заказов, аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, содержащие предусмотренные частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона сведения, на соответствие требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме в отношении товаров,

работ, услуг, на поставки, выполнение, оказание которых размещается заказ.

В соответствии с частью 4 указанной статьи участник размещения заказа не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в случае:

1) непредоставления сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверных сведений;

2) несоответствия сведений, предусмотренных частью 4 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

Как следует из представленных материалов, аукционная документация содержит технические характеристики требуемой к поставке машины – автогидроподъемнику ВС-22.06 (или эквивалент) (Приложение №2 к заказу).

В соответствии с приведенными техническими характеристиками, заказчиком предъявлены требования, в том числе, числу мест в кабине шасси не менее 3.

В то же время, участником размещения заказа, подавшим заявку с порядковым номером 1, предложен автогидроподъемник с числом мест в кабине шасси – 2, т.е. меньше 3. Допустив данную заявку к участию в открытом аукционе в электронной форме, аукционной комиссией нарушено требование пункта 2 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов.

Кроме того, как следует из представленных материалов, предметом поставки рассматриваемого аукциона являлись: Мусоровоз КО-440-5 (или эквивалент), самосвал 43255-010-96 (А3) (или эквивалент), каналопромывочная машина КО-514 (или эквивалент), Самосвал 6520-028-06 (или эквивалент), комбинированная дорожная машина КО-829А1 (или эквивалент), автогидроподъемник ВС-22.06 (или эквивалент), мусоровоз КО-440-4К1 (или эквивалент).

ООО «Запчасть-Комплект» по позициям: мусоровоз КО-440-4К1 и мусоровоз КО-440-5 представлены следующие эквиваленты: мусоровоз МКМ-33301 и мусоровоз МКМ-4905.

По мнению Заказчика, мусоровоз МКМ-33301 и мусоровоз МКМ-4905 не соответствует заявленным техническим характеристикам по следующим параметрам:

\* мусоровоз МКМ-33301: мощность двигателя, л.с. - установлено заказчиком – не менее 185, заявлено ООО «Запчасть-Комплект» - 185, техническая характеристика завода-изготовителя – 180.

\* мусоровоз МКМ-4905: мощность двигателя, л.с. - установлено заказчиком – не менее 285, заявлено ООО «Запчасть-Комплект» - 285, техническая характеристика завода-изготовителя – 282; габаритные размеры (высота), мм – установлено заказчиком - не более 3600, заявлено ООО «Запчасть-Комплект» - 3600, техническая характеристика завода-изготовителя – 3685.

В доказательство данной позиции Заказчиком представлены распечатки с сайтов заводов-производителей указанной техники, в которых указаны технические характеристики, не соответствующие заявленным Обществом.

Таким образом, аукционная заявка ООО «Запчасть-Комплект» подлежала отклонению на основании пункта 1 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов как содержащая недостоверные сведения. Проверка достоверности представленных в составе заявки сведений возложена на аукционную комиссию, именно аукционная комиссия должна была произвести проверку указанных сведений и отказать в допуске данному участнику размещения заказа. Следовательно, аукционная комиссия допустила нарушение пункта 1 части 4 статьи 41.9 Закона о размещении заказов.

3. В соответствии с частью 6 статьи 41.11 Закона о размещении заказов заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, в случае:

1) непредставления документов, определенных частью 6 статьи 41.8 указанного закона, с учетом документов, ранее представленных в составе первых частей заявок на участие в открытом аукционе, отсутствия документов, предусмотренных пунктами 1, 3 - 5, 7 и 8 частью 2 статьи 41.4 настоящего Федерального закона, или их несоответствия требованиям документации об открытом аукционе, а также наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике размещения заказа. Отсутствие документов, предусмотренных п.п.1, 3 - 5, 7 и 8 ч.2 ст.41.4 настоящего Федерального закона, или их несоответствие требованиям документации об открытом аукционе, а также наличие в таких документах недостоверных сведений об участнике размещения заказа определяется на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе.

2) несоответствия участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со ст.11 Закона о размещении заказов.

Следовательно, в соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 41.4 Закона о размещении заказов обязательным является представление участником копии учредительных документов участника размещения заказа (для юридических лиц).

Согласно части 7 статьи 41.11 Закона о размещении заказов, принятие решения о несоответствии заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, по основаниям, не предусмотренным частью 6 настоящей статьи, не допускается.

Как следует из материалов дела, заявка ООО «Запчасть-Комплект» была отклонена в связи с тем, что предоставленные Обществом документы не соответствуют требованиям аукционной документации. Устав участника не приведен в соответствие с нормами действующего законодательства».

Согласно части 1 статьи 12 Федерального закона от 08.02.1998 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» Устав общества является учредительным документом общества.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Федерального закона от 30.12.2008 №312-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации», Уставы обществ, созданных до дня вступления в силу настоящего Федерального закона,

подлежат приведению в соответствие с частью первой Гражданского кодекса Российской Федерации и Федеральным законом от 8 февраля 1998 года N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" при первом изменении уставов таких обществ.

Из изложенного следует, что Общество обязано привести устав в соответствие с требованиями части первой Гражданского кодекса РФ и Закона N 14-ФЗ в редакции Закона N 312-ФЗ.

Вместе с тем положения действующего законодательства не устанавливают обязанность ООО, созданных до 01.07.2009 и зарегистрированных после 01.07.2009, перерегистрировать свои уставы.

Президиум ВАС РФ в п. 2 своего Информационного письма от 30.03.2010 N 135 "О некоторых вопросах, связанных с применением статьи 5 Федерального закона от 30.12.2008 N 312-ФЗ "О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" указал, что общество считается созданным как юридическое лицо с момента его государственной регистрации (абз. 1 п. 3 ст. 2 Закона N 14-ФЗ).

Однако поскольку учредительные документы общества утверждаются до его государственной регистрации (ст. ст. 11, 52, 54 и 55 Закона N 14-ФЗ), то положения ст. 5 Закона N 312-ФЗ об уставах и учредительных договорах обществ, созданных до 01.07.2009, распространяются также и на общества, запись о создании которых (как в результате учреждения, так и в результате реорганизации) внесена в Единый государственный реестр юридических лиц после 01.07.2009, но заявление о регистрации которых было подано до этой даты.

Таким образом, организация, созданная до 01.07.2009 и зарегистрированная в ЕГРЮЛ после 01.07.2009, обязана наряду с организациями, созданными и зарегистрированными до 01.07.2009, привести свой устав в соответствие с частью первой ГК РФ и Законом N 14-ФЗ при первом обращении в регистрирующие органы для регистрации вносимых изменений.

Более того, Президиум ВАС РФ в пункте 5 этого же Информационного письма указал, что неприведение устава общества в соответствие с новым законодательством в порядке, определенном частью 2 статьи 5 Закона N 312-ФЗ, не влечет никаких ограничений правоспособности общества, а также не влечет ограничения оборотоспособности долей в уставном капитале данного общества.

Как следует из представленной в материалы дела Выписки из Единого государственного реестра юридических лиц от 23.04.2013 ООО «Запчасть-Комплект» Обществом не вносились изменения в Устав.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что у аукционной комиссии отсутствовали основания для отклонения аукционной заявки ООО «Запчасть-Комплект» по причине того, что Устав участника не приведен в соответствие с нормами действующего законодательства. Действия аукционной комиссии нарушают часть 7 статьи 41.11 Закона о размещении заказов.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 17, 60 Федерального Закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение

работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», пп.3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Запчасть-Комплект» на действия заказчика, аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка коммунальной (специализированной) техники для муниципальных образований Магаданской области» в 2013 году» (реестровый номер <...> ) обоснованной.
2. Признать в действиях аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка коммунальной (специализированной) техники для муниципальных образований Магаданской области» в 2013 году» нарушение пунктов 1, 2 части 4 статьи 41.9, части 7 статьи 41.11 Закона о размещении заказов.
3. Выдать заказчику, уполномоченному органу предписание об аннулировании открытого аукциона в электронной форме «Поставка коммунальной (специализированной) техники для муниципальных образований Магаданской области» в 2013 году» (реестровый номер <...> ).

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

#### ПРЕДПИСАНИЕ

23.08.2013

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: председатель комиссии:

на основании решения Комиссии Магаданского УФАС России от 23.08.2013 №04-30/86-2013, вынесенного по результатам рассмотрения жалобы ООО «Запчасть-Комплект» на действия заказчика, аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме «Поставка коммунальной (специализированной) техники для муниципальных образований Магаданской области» в 2013 году» (реестровый номер <...> ), в соответствии со статьей 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), Приказом ФАС России от 24.07.2012 №498 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной

организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент)

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику, уполномоченному органу аннулировать открытый аукцион в электронной форме «Поставка коммунальной (специализированной) техники для муниципальных образований Магаданской области» в 2013 году» (реестровый номер <...> ).

2. Оператору электронной площадки обеспечить возможность аннулирования открытого аукциона в электронной форме «Поставка коммунальной (специализированной) техники для муниципальных образований Магаданской области» в 2013 году» (реестровый номер <...> ).

3. Предписание должно быть исполнено в срок не позднее 05.09.2013г.

4. Представить в Магаданское УФАС России в срок не позднее 06.09.2013г. письменное подтверждение исполнения настоящего предписания.

Предписание может быть обжаловано в установленном законом порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание: невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.