

14.09.2009г.

г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю за соблюдением законодательства в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Председатель Комиссии – Кулиш А.В. – заместитель руководителя Иркутского УФАС России; члены Комиссии: Александров В.С. – заместитель начальника ОГЗ Иркутского УФАС России; Остроухова О.А. – главный специалист-эксперт ОГЗ Иркутского УФАС России; Тюрикова В.В. – специалист-эксперт ОГЗ Иркутского УФАС России, Евдокимова Е.В. – ведущий специалист-эксперт ОГЗ Иркутского УФАС России,

в присутствии представителя ООО «Альфа Потенциал», временно исполняющего обязанности директора Алексева В.А., представителя администрации г. Ангарска Сенькова А.В. по доверенности от 11.09.2009г. № 2/15-2021-А, а также члена единой комиссии администрации г. Ангарска Наумовой Л.М., утвержденной постановлением главы г. Ангарска от 27.07.2009г. № 1038-г, рассмотрев жалобу ООО «Альфа Потенциал»,

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России поступила жалоба ООО «Альфа Потенциал» (далее заявитель) на действия единой комиссии администрации г. Ангарска (далее единая комиссия), связанные с отказом в допуске к участию в открытом аукционе на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту кабельной сети электротранспорта на участке от тяговой подстанции ТП № 2, расположенной в 102 квартале, до отсасывающих фидеров 2,3, расположенных по улице К.Маркса на участке от улицы 40 лет Октября до улицы Чайковского (открытый аукцион).

По мнению заявителя, члены единой комиссии неправомерно посчитали отсутствие в составе лицензии, представленной ООО «Альфа Потенциал» раздела «Земляные работы» основанием для отказа в допуске к участию в открытом аукционе, поскольку на состав земляных работ, включенных в предмет муниципального заказа не требуется лицензирование. Заявитель также считает действия единой комиссии незаконными, в связи с отказом в допуске по основанию отсутствия документов, подтверждающих полномочия лица подписавшего заявку, так как к заявке прилагались документы (копия приказа № 21 от 24.12.2008г. «О назначении руководства», копия решения участника ООО «Альфа Потенциал» от 29.12.2008г., выписка из единого государственного реестра юридических лиц от 06.04.2009г.), подтверждающие полномочия временно исполняющего обязанности директора Алексева В.А. Кроме этого, заявитель полагает, что администрацией г.Ангарска нарушено требование ч.3 ст.17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о конкуренции), в связи с включением в состав работ по капитальному ремонту кабельной сети, подлежащие лицензированию работы по восстановлению газона «Благоустройство территории», как технологически и функционально не связанные между собой работы.

Уполномоченный орган - администрация г. Ангарска представила возражения от 10.09.2009г. № 2/15-3848-А, согласно которым считает жалобу заявителя необоснованной, поскольку в нарушение требований подпункта 2.1 пункта 2 Раздела 4 документации об открытом аукционе заявителем представлена лицензия, не содержащая разрешения на осуществление видов работ по предмету муниципального контракта, а именно в лицензии отсутствуют разделы «Земляные работы», «Благоустройство территории». Техническое задание и приложение 4 документации об аукционе содержит виды работ: разработка грунта вручную в траншеях глубиной до 2 м без креплений с откосами, группа грунтов 2; разработка покрытий и оснований асфальтобетонных с помощью молотков отбойных, которые входят в состав работ «Земляные работы» (разработка выемок, вертикальная планировка, уплотнение грунтов и устройство грунтовых площадок) и требуют лицензирования в соответствии ч.1 ст.17 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности». Администрация г.Ангарска также не согласна с доводом заявителя о нарушении ч. 1 ст. 17 Закона о конкуренции, поскольку предмет заказа связан с комплексом работ по извлечению сетей из под земли на определенном участке, и при завершении работ подрядчик восстанавливает поврежденный участок в том же виде, в том числе восстанавливаются объекты благоустройства-газоны, поэтому благоустройство территории после ремонта – работы технологически и функционально связаны с выполнением работ, являющих предметом открытого аукциона. С доводами заявителя о наличии в заявке документов, подтверждающих полномочия лица подписавшего заявку, администрация также не согласна, поскольку в соответствии с п.4 ч.2 ст.33, ч.8 ст.37 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее Закон об обществах с ограниченной ответственностью) решения общего собрания участников по вопросу образования исполнительных органов принимаются большинством голосов от общего числа голосов участников. Согласно ч.8 ст.21 Закона общества с ограниченной ответственностью, до принятия наследником умершего участника общества наследства управление его долей в уставном капитале общества осуществляется в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом РФ. Согласно ст. 1173 Гражданского кодекса РФ, если в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления (предприятие, доля в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества, ценные бумаги, исключительные права и тому подобное), нотариус в соответствии со статьей 1026 настоящего Кодекса в качестве учредителя доверительного управления заключает договор доверительного управления этим имуществом. В случае, когда наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания, права учредителя доверительного управления принадлежат исполнителю завещания. Однако, по мнению администрации г. Ангарска, заявителем не представлены документы, подтверждающие право Алексева В.А. управлять долей второго участника, Алексей В.А. обладает только 50% голосов, что не является большинством, поэтому заявителем не предоставлен документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа. На основании своих возражений, администрация г.Ангарска просит признать жалобу заявителя необоснованной.

Комиссия Иркутского УФАС России, рассмотрев доводы заявителя, письменные возражения администрации г. Ангарска, а также в ходе внеплановой проверки в соответствии со ст. 17 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее Закон о размещении заказов), установила следующее. В соответствии с протоколом №01-19/24-01 от 31.08.2009г. рассмотрения заявок, единая комиссия администрации г.Ангарска отказала заявителю в допуске к участию в открытом аукционе на основании ч.1 ст.12 Закона о размещении заказов, «в связи с несоответствием требованиям документации об аукционе, поскольку вопреки требованиям подпункта 2.1 пункта 2 раздела 4 документации об открытом аукционе, в соответствии с которым заявка на участие должна содержать заверенную (нотариально или лицом, подписывающим заявку на участие в открытом аукционе)

копию действующей лицензии на право выполнения работ по предмету муниципального контракта, либо копию выданного саморегулируемой организацией в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства свидетельства о допуске к видам работ по предмету соответствующего муниципального контракта, ООО «Альфа Потенциал» представлена лицензия, не содержащая разрешения на осуществление видов работ по предмету муниципального контракта, а именно в лицензии отсутствуют разделы «Земляные работы», «Благоустройство территории». Кроме этого в соответствии с требованиями подпункта 2.1 пункта 2 раздела 4 документации об открытом аукционе заявка на участие в открытом аукционе должна содержать документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа, однако представленные в составе заявки документы (копия приказа № 21 от 24.12.2008г. «О назначении руководства», копия решения участника ООО «Альфа Потенциал» от 29.12.2008г.) не подтверждают полномочия врио директора В.А. Алексеева, поскольку в соответствии с п.4 ч.2 ст.33 и ч.8 ст.37 Закона об обществах с ограниченной ответственностью, решения общего собрания участников по вопросу образования исполнительных органов принимаются большинством голосов от общего числа голосов участников, если необходимость большинства голосов для принятия таких решений не предусмотрена Федеральным законом или уставом общества. Согласно ч.8 ст.21 Закона об обществах с ограниченной ответственностью, до принятия наследником умершего участника общества наследства управление его долей в уставном капитале общества осуществляется в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом РФ, также в соответствии с п.5.11 Устава заявителя, до принятия наследником умершего участника ООО «Альфа Потенциал» наследства, права умершего участника заявителя осуществляются, а его обязанности исполняются лицом, указанным в завещании, а при отсутствии такого лица – управляющим, назначенным нотариусом». Согласно подпункту 2 пункта 2.1 части 2 раздела 4 «Инструкция участникам размещения заказа по заполнению заявки на участие в открытом аукционе» документации об открытом аукционе №01-19/24-ДОА на право заключить муниципальный контракт на выполнение работ по капитальному ремонту кабельной сети электротранспорта на участке от тяговой подстанции ТП № 2, расположенной в 102 квартале, до отсасывающих фидеров 2,3, расположенных по улице К.Маркса на участке от улицы 40 лет Октября до улицы Чайковского, утвержденной 28.07.2009г. главой г. Ангарска (далее документация об аукционе), «заявка на участие в открытом аукционе должна содержать: документы, подтверждающие соответствие участника размещения заказа установленным требованиям и условиям допуска к участию в открытом аукционе, или копии таких документов – заверенную участником размещения заказа копию действующей лицензии на право выполнения работ по предмету муниципального контракта (требование установлено в соответствии с ч. 1 ст.17 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», либо копию выданного саморегулируемой организацией в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства свидетельства о допуске к видам работ по предмету соответствующего муниципального контракта (требование установлено в соответствии с Градостроительным кодексом РФ)». В соответствии с Техническим заданием (Приложение №1 к проекту муниципального контракта) документации об открытом аукционе, для исполнения заказа победителю необходимо выполнить следующие работы: 1) разработка траншеи (869x0,5x0,75); 2) разборка асфальтового покрытия, при переходе междворовых и магистральных проездов (143x0,05x0,5); 18) обратная засыпка траншеи; 19-23) восстановление асфальтобетонного покрытия междворовых подъездов, автомобильных дорог, планировки земли, газона, бортового камня; Приложением №4 к (предварительный локальный ресурсный сметный расчет) документации об аукционе предусмотрены работы: 1)разработка грунта вручную в траншеях глубиной до 2 м без креплений с откосами, группа грунтов:2; 2) разборка покрытий и оснований: асфальтобетонных с помощью молотков отбойных; раздел 2 «Благоустройство территории после ремонта».

Таким образом, Комиссией Иркутского УФАС России установлено, что документацией об аукционе предусмотрены работы, связанные с проведением земляных работ, а также благоустройства территории, которые устанавливаются в составе деятельности по осуществлению строительства зданий и сооружений 1 и 2 уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом, в лицензии (до 01.01.2009г.), либо в выданном саморегулируемой организацией в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства свидетельстве о допуске к соответствующим видам работ. Однако, заявителем в своей заявке предоставлена лицензия на осуществление строительства зданий и сооружений 1 и 2 уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом, в составе деятельности которой отсутствуют разделы «земляные работы», «благоустройство территории». При рассмотрении заявок на участие в аукционе участник размещения заказа не допускается аукционной комиссией к участию в аукционе в случае несоответствия заявки на участие в аукционе требованиям документации об аукционе (п.4 ч.1 ст. 12 Закона о размещении заказов). Таким образом, заявка заявителя не соответствует требованиям подпункта 2 пункта 2.1 раздела 4 «Инструкция участникам размещения заказа по заполнению заявки на участие в открытом аукционе» документации об открытом аукционе. Доводы заявителя о наличии в своей заявке документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа, и незаконности действий единой комиссии г. Ангарска по отклонению по данному основанию, Комиссия Иркутского УФАС России рассмотрела и считает их необоснованными. В соответствии с пунктом «в» ч. 2 ст. 35 Закона о размещении заказов, заявка на участие в аукционе должна содержать документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника размещения заказа без доверенности.

Комиссией Иркутского УФАС России установлено, что заявителем в составе заявки представлены документы: приказ №21 от 24.12.2008г. «О назначении руководства», согласно которому Алексеев В.А. временно исполняет обязанности директора ООО «Альфа Потенциал» принимает на себя; копия решения участника ООО «Альфа Потенциал» от 29.12.2008г., согласно которого до дня открытия наследства и рассмотрения вопроса на общем собрании участников общества о назначении на должность исполнительного органа общества, функции временно исполняющего обязанности директора Алексеев В.А. возлагает на себя. В соответствии с п.4 ч.2 ст.33, ч.8 ст.37 Закона об обществах с ограниченной ответственностью, решения общего собрания участников по вопросу образования исполнительных органов принимаются большинством голосов от общего числа голосов участников. Согласно ч.8 ст.21 данного Закона, до принятия наследником умершего участника общества наследства управление его долей в уставном капитале общества осуществляется в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом РФ. Статьей 1173 Гражданского кодекса РФ установлено, что если в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления (предприятие, доля в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества, ценные бумаги, исключительные права и тому подобное), нотариус в соответствии со статьей 1026 Гражданского кодекса в качестве учредителя доверительного управления заключает договор доверительного управления этим имуществом. В случае, когда наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания, права учредителя доверительного управления принадлежат исполнителю завещания. Пунктом 5.11 устава заявителя установлено, что доли в уставном капитале общества переходят к наследникам граждан, являющихся участниками общества. До принятия наследником умершего участника общества наследства, права умершего участника общества осуществляются, а его обязанности исполняются лицом, указанным в завещании, а при отсутствии такого лица – управляющим, назначенным нотариусом. Однако, заявителем в заявке не представлены документы, подтверждающие право Алексеева В.А. управлять долей умершего второго

участника, в связи с чем указанные документы представленные заявителем в составе заявки, не подтверждают полномочия Алексева В.А. на осуществление действий от имени участника размещения заказа. Довод заявителя о том что, в подтверждение полномочий на осуществление действий от имени участника в составе заявки имелась выписка из единого государственного реестра юридических лиц, в которой содержатся сведения о том, что врио директора ООО «Альфа Потенциал» является Алексеев В.А., Комиссия Иркутского УФАС России считает необоснованным, поскольку в силу п. «б» п.2 ч.1 ст. 35 Закона о размещении заказов, выписка из ЕГРЮЛ является отдельным документом, предоставляемым в составе заявки на участие в открытом аукционе. Таким образом, Комиссия Иркутского УФАС России установила, что заявка заявителя оформлена с нарушением требования, установленного пунктом «в» ч. 2 ст. 35 Закона о размещении заказов. Комиссия Иркутского УФАС России также рассмотрела доводы заявителя о нарушении заказчиком требований ст. 17 Закона о защите конкуренции и считает их необоснованными, поскольку в соответствии п. 1.2 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 при размещении заказа на поставку, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденного Приказом ФАС России от 14.11.2007г. № 379, исполнение государственной функции рассмотрения жалоб на действия (бездействия) заказчика, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и нарушения требований Федерального Закона о защите конкуренции не являются предметом для рассмотрения Комиссии Иркутского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов. Кроме этого, в состав деятельности лицензии на право осуществления строительства зданий и сооружений 1 и 2 уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом, может входить «благоустройство территории», что подтверждается лицензией представленной на участие в открытом аукционе одним из участников (ЗАО ЭФ «Радиян»). Таким образом, представляется правомерным включение в предмет заказа по капитальному ремонту кабельной сети, работы, связанные с последующим благоустройством территории.

На основании изложенного, Комиссия Иркутского УФАС России не находит в действиях единой комиссии администрации г. Ангарска, действиях уполномоченного органа – администрации г. Ангарска нарушений Закона о размещении заказов.

Комиссия Иркутского УФАС России в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, рассмотрев жалобу ООО «Альфа Потенциал», руководствуясь ч. 6 ст. 60 ФЗ от 21.07.2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Альфа Потенциал» на действия единой комиссии администрации г. Ангарска, на действия уполномоченного органа – администрации г. Ангарска, необоснованной.

2. Направить решение лицам, участвующим в рассмотрении жалобы.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.