

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 51 ООО «НАФТАН» на действия заказчика и организатора в одном лице – АО «Брянскавтодор» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку битума нефтяного дорожného марки БНД 60/90, согласно приложению №1, №2 к извещению о проведении открытого запроса предложений (номер извещения №31603894115)

«11» августа 2016 года

г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

«...»

«...»

«...»

«...»

В присутствии:

«...» - представителя ООО «НАФТАН», действующей на основании доверенности №6/н от 08.08.2016г.

«...» - представителя АО «Брянскавтодор», доверенность оформлена не надлежащим образом,

«...» - представителя АО «Брянскавтодор», без доверенности;

«...» – представителя АО «Брянскавтодор», действующей на основании доверенности №105 от 10.08.2016г.,

рассмотрев жалобу № 51 ООО «НАФТАН» на действия заказчика и организатора в одном лице – АО «Брянскавтодор» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку битума нефтяного

дорожного марки БНД 60/90, согласно приложению №1, №2 к извещению о проведении открытого запроса предложений (номер извещения № 31603894115) (далее открытый запрос предложений № 31603894115), в соответствии со [статьей 18.1](#) Федерального закона от 26.06.2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),

установила:

02.08.2016 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступила жалоба № 51 ООО «НАФТАН» на действия заказчика и организатора в одном лице – АО «Брянскавтодор» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку битума нефтяного дорожного марки БНД 60/90, согласно приложению №1, №2 к извещению о проведении открытого запроса предложений (номер извещения № 31603894115).

Как следует из жалобы, 15.07.2016 г. на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (<http://www.zakupki.gov.ru>) размещено извещение о проведении открытого запроса предложений № 31603894115 на поставку битума нефтяного дорожного марки БНД 60/90.

Как указывает заявитель:

1. В соответствии с пп.в) п. 6.2 Инструкции заявка на участие в запросе предложений должна содержать:

в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки 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 закупки без доверенности (далее - руководитель).

В соответствии с п.18.2 Инструкции заявка участника запроса предложений будет отклонена в следующих случаях:

– непредставления оригиналов и копий документов, а так же иных сведений, требование о наличии которых установлено документацией.

В составе заявки на участие в открытом запросе предложений ООО «НАФТАН» присутствовала копия решения единственного участника общества о назначении генеральным директором общества ООО «НАФТАН» «...», что соответствует требованиям пп в) п.6 Документации.

В соответствии с Приложением №2 к Протоколу вскрытия конвертов № 31603894115-01 от 25.07.2016г. в пп.д) п.4) перечня сведений и документов, предусмотренных документацией запроса предложений и содержащихся в заявке на участие в запросе предложений по участнику ООО «НАФТАН» с рег.номером 257 также указано о предоставлении ООО «НАФТАН» решения единственного участника общества о назначении директора.

Таким образом, комиссия заказчика АО «Брянскавтодор» необоснованно отклонила от участия в открытом запросе предложений участника закупки ООО «НАФТАН», создав второму участнику запроса предложений в нарушение ст.17

Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции), преимущественные условия участия в запросе предложений.

2. В соответствии с п.18.2 Инструкции в случае, если при проведении отборочной стадии были признаны несоответствующими требованиям документации о проведении запроса предложений, или заявка только одного участника признана соответствующей требованиям документации, запрос предложений признается несостоявшимся. Данная информация вносится в протокол о результатах закупки.

Однако согласно п.9 Протокола отбора и оценки заявок на участие в открытом запросе предложений №31603894115-02 указано:

По результатам оценки комиссия приняла решения:

Победителем открытого запроса предложений признать - Общество с ограниченной ответственностью «ТК Виктория».

Цена договора: 39 600 000,00 (Тридцать девять миллионов шестьсот) рублей 00 копеек. Российский рубль.

Таким образом, комиссия заказчика АО «Брянскавтодор» необоснованно признала победителем ООО «ТК Виктория» нарушив пп.3 п.1 ст.17 Закон о защите конкуренции, в соответствии с которым при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

3. В соответствии с п.18.4 Инструкции победителем признается участник в запросе предложений которого по результатам оценки присвоен первый номер.

В соответствии с п.18.5 Инструкции в случае, если в некоторых заявках содержатся равнозначные сочетания условий договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в запросе предложений, которая поступила ранее других, содержащих такие же условия.

В соответствии с Приложением №1 Протокола вскрытия конвертов №31603894115-01 заявка ООО «НАФТАН» поступила в 10ч. 46 мин. 25.07.2016г. и зарегистрирована за номером 257, а заявка второго участника ООО «ТК-Виктория» поступила в 10ч. 54 мин. 25.07.2016г. и зарегистрирована за номером 258.

Согласно Приложения №3 к Протоколу вскрытия конвертов № 31603894115-01 от 25.07.2016г. по заявке за номером 257 цена договора составляет 39 600 000,00 (Тридцать девять миллионов шестьсот тысяч) рублей 00 копеек, по заявке за номером 258 цена договора также составляет 39 600 000,00 (Тридцать девять миллионов шестьсот тысяч) рублей 00 копеек.

Таким образом, с учетом вышеизложенного считаем, что ООО «НАФТАН» должен был быть признанным победителем открытого запроса предложений.

Представитель заказчика АО «Брянскавтодор» считает жалобу ООО «НАФТАН» необоснованной, поскольку заказчиком не нарушены требования Закона о

закупках.

Изучив материалы жалобы, заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Брянского УФАС России установила следующее:

В соответствии с [частью 2 статьи 1](#) Федерального закона от 18 июля 2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон о закупках) заказчик АО «Брянскавтодор» относится к юридическим лицам, деятельность которых по закупке товаров, работ, услуг, регулируется названным [ЗАКОНОМ](#).

Закупочная деятельность заказчика АО «Брянскавтодор» регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Брянскавтодор» утвержденным Советом директоров АО «Брянскавтодор» (Протокол № 12 от 04.08.2016 года)

Главой 5 Положения установлено, что при осуществлении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон №223-ФЗ), иными федеральными законами и нормативными правовыми актами Российской Федерации, настоящим Положением.

Порядок проведения запроса котировок установлен Разделом 5 «Открытый запрос предложений» Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Брянскавтодор».

15.07.2016 года заказчиком АО «Брянскавтодор» на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц в сети "Интернет" www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) размещено извещение о проведении открытого запроса предложений № 31603894115 на поставку битума нефтяного дорожного марки БНД 60/90.

В соответствии с извещением о проведении открытого запроса предложений начальная максимальная цена договора составляет 43 800 000, 00 рублей.

Дата и время окончания подачи заявок на участие в открытом запросе предложений 25.07.2016 года 11:00.

По результатам оценки комиссия приняла решения:

1. Заявка ООО «НАФТАН» не соответствует требованиям документации запроса предложений (не представлен документ, подтверждающий полномочия директора, раздел 5, статья 43, пункт 2, статья 41, пункт 2 Положения о закупках товаров, работ, услуг АО «Брянскавтодор»; статья 6, пункт 6.2., статья 18 пункт 18.2 инструкции участникам закупки документации об открытом запросе предложений; п.13 Информационной карты документации об открытом запросе предложений).

2. Заявка ООО «ТК-Виктория» соответствует требованиям документации запроса предложений. Победителем открытого запроса предложений признать - ООО «ТК Виктория».

На момент рассмотрения жалобы по итогам проведения открытого запроса

предложений между ОА «Брянскавтодор» и ООО «ТК-Виктория» заключен договор 86/03-ЗП от 28.07.2016 года с ценой договора 39 600 000,00 (Тридцать девять миллионов шестьсот тысяч) рублей 00 копеек.

1. В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ в документации о закупке должны быть указаны сведения, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

На основании ч.2 статьи 41 Положения, установлен перечень документов, который должна содержать заявка на участие в запросе предложений:

а) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона;

б) полученную не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения в единой информационной системе извещения о проведении запроса предложений выписку из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц), полученную не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения в единой информационной системе извещения о проведении запроса предложений выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за шесть месяцев до дня размещения в единой информационной системе извещения о проведении запроса предложений;

в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки 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 закупки без доверенности (далее - руководитель). В случае, если от имени участника закупки действует иное лицо, заявка на участие в запросе предложений должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени участника закупки, заверенную печатью участника закупки и подписанную руководителем участника закупки (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае, если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем участника закупки, заявка на участие в запросе предложений должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица;

г) документы, подтверждающие квалификацию участника закупки, в случае проведения запроса предложений на выполнение работ, оказание услуг, если в документации запроса предложений указан такой критерий оценки заявок на участие в конкурсе, как квалификация участника закупки;

д) копии учредительных документов участника закупки (для юридических лиц);
копии регистрационных документов;

е) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для участника закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в запросе предложений, обеспечения исполнения договора являются крупной сделкой или письмо информирующее о том, что сделка не является крупной.

В случае, если получение указанного решения до истечения срока подачи заявок на участие в запросе предложений для участника запроса предложений невозможно в силу необходимости соблюдения установленного законодательством и учредительными документами участника закупки порядка созыва заседания органа, к компетенции которого относится вопрос об одобрении или о совершении крупных сделок, участник запроса предложений обязан представить письмо, содержащее обязательство в случае признания его победителем запроса предложений представить вышеуказанное решение до момента заключения договора.

В случае, если для данного участника поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющиеся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора не являются крупной сделкой, а также в случае, если решение об одобрении или о совершении крупной сделки для данного участника процедуры закупки не требуется, то в состав заявки на участие в запросе предложений включается соответствующая справка участника.

2) предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг и иные предложения об условиях исполнения договора, в том числе предложение о цене договора; о цене запасных частей (каждой запасной части) к технике, к оборудованию, о цене единицы услуги и (или) работы в случае, если при проведении запроса предложений на право заключить договор на выполнение технического обслуживания и (или) на ремонт техники, оборудования, оказание услуг связи, юридических услуг, услуг по перевозке грузов Заказчиком указаны в документации запроса предложений начальная (максимальная) цена договора (цена лота), а также начальная (максимальная) цена запасных частей (каждой запасной части) к технике, к оборудованию и начальная (максимальная) цена единицы услуги и (или) работы. В случаях, предусмотренных документацией запроса предложений, также копии документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким товарам, работам, услугам. При этом не допускается требовать предоставления указанных документов в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации такие документы передаются вместе с товаром;

3) документы или копии документов, подтверждающих соответствие участника

закупки установленным требованиям и условиям допуска к участию в запросе предложений:

а) документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в запросе предложений, в случае, если в документации запроса предложений содержится указание на требование обеспечения такой заявки (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в запросе предложений, или копия такого поручения);

б) документы, подтверждающие соответствие участников закупки требованиям, установленным пунктом 1, части 1 статьи 10 настоящего Положения в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, такие товары, работы, услуги являются предметом конкурса и данные требования предусмотрены документацией запроса предложений;

В рамках рассмотрения жалобы комиссией Брянского УФАС России установлено, что участником закупки ООО «НАФТАН» в составе заявки представлены следующие документы:

- Заявка на участие в открытом запросе предложений;
- Анкета участника закупки;
- Предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, и цене договора;
- Информация об опыте выполнения аналогичных поставок
- Выписка из ЕГРЮЛ;
- Копия решения единственного участника;
- Копия устава;
- Копия свидетельства ИНН;
- Копия свидетельства ОГРН;
- Копия свидетельства о регистрации;
- Протокол заседания Совета директоров

Для подтверждения полномочий лица на осуществление действий от имени участника закупки ООО «НАФТАН» представил в составе заявки Копию решения единственного участника ООО «НАФТАН» от 12.02.2015 года из которого следует, что в соответствии с уставом ООО «НАФТАН» единственный участник общества- Компания «САНСТРОНГ ГРУПП ЛИМИТЕД» (ИН325477) в лице «...», действующего на основании нотариальной доверенности (апостиль №LM 110657/14 от 23.12.2014 г.), решил назначить генеральным директором общества «...» сроком на 3 года с 13.02.2015 года по 12.02.2018 г. включительно и заключить с ним трудовой договор на вышеуказанный договор.

Однако, полномочия единственного участника общества - Компания «САНСТРОНГ ГРУПП ЛИМИТЕД» (HE325477) в лице «...» не подтверждены надлежащим образом, а именно отсутствует нотариальная доверенность (апостиль №LM 110657/14 от 23.12.2014 г.).

Также для подтверждения полномочий лица на осуществление действий от имени участника закупки ООО «НАФТАН» представил выписку из ЕГРЮЛ.

Согласно части 1 статьи 53 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами. Порядок назначения или избрания органов юридического лица определяется законом и учредительными документами.

В отношении ответчика таким законом является Федеральный закон от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью".

В силу пункта 4 статьи 32 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (далее - закон) руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества или единоличным исполнительным органом общества и коллегиальным исполнительным органом общества. Исполнительные органы общества подотчетны общему собранию участников общества и совету директоров (наблюдательному совету) общества

Образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий относится в силу пункта 2 статьи 33 указанного закона к компетенции общего собрания участников общества, если уставом общества решение указанных вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Согласно пункту 1 статьи 40 ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" единоличный исполнительный орган общества (генеральный директор, президент и другие) избирается общим собранием участников общества на срок, определенный уставом общества.

На основании статьи 40 данного закона единоличный исполнительный орган общества без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки. Единоличный орган общества выдает доверенности на право представительства от имени общества, в том числе доверенности с правом передоверия (подпункты 1, 2 пункта 3).

Порядок деятельности единоличного исполнительного органа общества и принятия им решений устанавливается уставом общества, внутренними документами общества, а также договором, заключенным между обществом и лицом, осуществляющим функции его единоличного исполнительного органа (пункт 4 статьи 40 Закона).

Следовательно, единственным документом, подтверждающим полномочия единоличного органа общества (генерального директора) является решение общего собрания участников общества об его избрании, которое оформляется на

практике либо протоколом общего собрания, либо решением участников.

Выписка из ЕГРЮЛ не является ни первичным документом, ни документом самого общества, то есть уполномочивающего лица (доверителя).

Регистрирующий орган, каковым выступает налоговая служба при регистрации юридического лица и изменений в реестре и учредительных документах, и при выдаче выписок из ЕГРЮЛ, не является органом, правомочным поручать представлению интересов какого бы то ни было юридического лица.

Следовательно, исходящий от регистрирующего органа документ (любой), не может подтверждать полномочия иного юридического лица.

Выписка из ЕГРЮЛ не является доказательством, подтверждающим полномочия представителя действовать от имени юридического лица без доверенности, и потому, что в соответствии с пунктом 1 статьи 4 Федерального закона № 129-ФЗ от 08.08.2001 "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (Закон о регистрации) государственные реестры являются федеральными информационными ресурсами, которые формируются по инициативе (заявлению) юридических лиц (индивидуальных предпринимателей). То есть, внесение в них сведений носит заявительный характер.

Подлинность сведений, заявленных юридическим лицом к внесению (изменению) в реестр, регистрирующим органом не проверяется. Регистрирующий орган не обладает полномочиями проверять легитимность представленных на регистрацию документов, он проверяет только наличие всех предусмотренных для регистрации сведений документов, соответствие их по форме предъявляемым требованиям. Но действительность отраженных в них сведений орган проверять не вправе, он не несет ответственности за действительность содержащихся в документах сведений.

Таким образом, выписка из ЕГРЮЛ не может являться документом, подтверждающим полномочия лица действовать от имени участника размещения заказа, подающего заявку на участие в торгах.

В составе заявки ООО «НАФТАН» присутствует лишь выписка из Единого государственного реестра юридических лиц, требование о представлении которых содержится в [пункте б\) части 2 статьи 41](#) Положения, в то время как требование о представлении в составе заявки документов, подтверждающих полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа, сформулированное в [пункте в\) части 2 статьи 41 Положения](#), не выполнено.

На основании выше изложенного комиссия Брянского УФАС России пришла к выводу, что заказчиком не нарушены требования п. 3 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, согласно которых при проведении запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно: нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

2. Согласно Протоколу отбора и оценки заявок на участие в открытом запросе предложений № 31603894115-02 от 26.07.2016 года Комиссией принято решение:

- заявка ООО «НАФТАН» не соответствует требованиям документации запроса предложений.

- заявка ООО «ТК-Виктория» соответствует требованиям документации запроса предложений. Победителем открытого запроса предложений признать - ООО «ТК Виктория».

В соответствии с п.18.2 документации запроса предложений установлено, что единая комиссия по закупке товаров, работ, услуг проводит отборочную стадию и определение победителя в следующем порядке:

В случае, если при проведении отборочной стадии были признаны несоответствующими требованиям документации о проведении запроса предложений, или заявка только одного участника признана соответствующей требованиям документации, запрос предложений признается несостоявшимся. Эта информация вносится в протокол о результатах закупки.

В Протоколе отбора и оценки заявок на участие в открытом запросе предложений № 31603894115-02 от 26.07.2016 года информация о том, что запрос предложений признан не состоявшимся отсутствует.

Однако, данное нарушение не повлекло за собой нарушение требований Закона о защите конкуренции, поскольку согласно п.18.2 документации запроса предложений установлено, что в случае, если при проведении отборочной стадии заявка только одного участника признана соответствующей требованиям документации о проведении запроса предложений, такой участник считается единственным участником запроса предложений. Заказчик может заключить договор с участником закупки, подавшим такую заявку на условиях документации о проведении запроса предложений, проекта договора и заявки, поданной участником. Такой участник не вправе отказаться от заключения договора с заказчиком.

На основании изложенного, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», руководствуясь статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

Жалобу ООО «НАФТАН» на действия заказчика и организатора в одном лице – АО «Брянскавтодор» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку битума нефтяного дорожного марки БНД 60/90, согласно приложению №1, №2 к извещению о проведении открытого запроса предложений (номер извещения №31603894115), признать необоснованной.

Резолютивная часть объявлена 11.08.2016 год.

Решение изготовлено в полном объеме 15.08.2016 год.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии:

«...»

Члены комиссии:

«...»

«...»

«...»

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.