

РЕШЕНИЕ № 10-06/04-496

06 октября 2010 год г. Волгоград

Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Агарковой О.Е. – председателя Комиссии, начальника отдела контроля размещения госзаказа,

Бабкиной Ю.А. – члена комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

Булындиной Ю.В. – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

в присутствии:

Коган Ж.Р. - представителя ГУК «Волгоградская областная универсальная научная библиотека им. М.Горького» (по доверенности),

Сироткиной Л.В. - представителя ГУК «Волгоградская областная универсальная научная библиотека им. М.Горького» (по доверенности),

Магида А.Е. – директора ООО «Апрель»,

рассмотрев материалы дела № 10-06/04-496, возбужденного по жалобе ООО «Апрель», в которой обжалуются действия единой комиссии по рассмотрению заявок в открытом аукционе «На право заключения государственного (муниципального) контракта на поставку и монтаж дизель генератора для ГУК «Волгоградская областная универсальная научная библиотека им. М.Горького». УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 29.09.2010г. вх. № 5969 поступила жалоба ООО «Апрель», в которой обжалуются действия единой комиссии по рассмотрению заявок в открытом аукционе «На право заключения государственного (муниципального) контракта на поставку и монтаж дизель генератора для ГУК «Волгоградская областная универсальная научная библиотека им. М.Горького».

Из содержания жалобы ООО «Апрель» следует что, решением комиссии по рассмотрению заявок на участие в открытом аукционе «На право заключения государственного (муниципального) контракта на поставку и монтаж дизель генератора для ГУК «Волгоградская областная универсальная научная библиотека им. М.Горького» согласно протокола № 4 от 28 сентября 2010г.

признали заявку ООО «Апрель» поданную на участие в открытом «На право заключения государственного (муниципального) контракта на поставку и монтаж дизель генератора для ГУК «Волгоградская областная универсальная научная библиотека им. М.Горького», не соответствующей требованиям документации об аукционе и действующего законодательства по следующей причине:

«Не соответствие заявки на участие в аукционе требованиям, установленным пп. 1 "В" и 2.14. части 1 документации об аукционе, а именно: В составе заявки отсутствует 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 доверенное неуказанное требование установлено документацией об аукционе в соответствии с пунктом 1 «В» части 2 статьи 35 Федерального закона от 21.07.05г. №94-ФЗ) в составе заявки представлены решение и приказ о продлении о продлении полномочий директора, которое в соответствие с законодательством размещения заказов и

учредительными документами участника размещения заказа не является документом подтверждающим полномочия лица на осуществления действия 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». Принятое решение является необоснованным в связи с неправильным применением норм материального права, а потому подлежащим отмене по следующим основаниям.

В составе заявки на участие в открытом аукционе «На право заключения государственного (муниципального) контракта на поставку и монтаж дизель генератора для ГУК «Волгоградская областная универсальная научная библиотека им. М.Горького» нами были приложены:

- копия протокола №10 от «03» марта 2010г. собрания участников ООО «Апрель» о продлении полномочий директора ООО «Апрель»;
- копия приказа №1 -ППД от «03» марта 2010 о продлении полномочий директора ООО «Апрель», которые являются документами, подтверждающим и полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа - юридическую лица.

Из указанных документов следует, что они содержат волеизъявление учредителей Общества продлить полномочия избранного ранее директора Общества.

Следовательно, заявка ООО «Апрель» содержит документ, подтверждающий полномочия лица на осуществления действий от имени участника размещения заказа - юридического лица.

ООО «Апрель» считает, что действия единой комиссии нарушили нормы Федерального закона № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд". Управление ФАС России по Волгоградской области, рассмотрев указанную жалобу и представленные материалы, признало их достаточными для принятия жалобы к рассмотрению.

На заседании комиссии представители заказчика - ГУК «Волгоградская областная универсальная научная библиотека им. М.Горького» - возражали против доводов заявителя жалобы, считают действия аукционной комиссии при проведении открытого аукциона правомерными, не нарушающими права и охраняемые законом интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности и не создающими препятствия в ее осуществлении.

Выслушав доводы сторон, ознакомившись с представленными документами и проведя внеплановую проверку, Комиссия УФАС по Волгоградской области пришла к выводу, что жалоба ООО «Апрель» является необоснованной по следующим основаниям:

Для участия в аукционе участник размещения заказа, согласно ч.1 ст. 35 Федерального закона №94-ФЗ, подает заявку на участие в аукционе, которая в силу пп. «в» п.1 ч.2 ст. 35 указанного закона 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 (далее для целей настоящей главы - руководитель). В случае, если от имени участника размещения заказа действует иное лицо, заявка на участие в аукционе должна содержать

также доверенность на осуществление действий от имени участника размещения заказа, заверенную печатью участника размещения заказа (для юридических лиц) и подписанную руководителем участника размещения заказа или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае, если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем участника размещения заказа, заявка на участие в аукционе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица.

При этом условия допуска и основания отказа в допуске участника размещения заказа к участию в торгах определены ч.1 ст. 12 Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее Закон), а именно:

- 1) непредоставления документов, определенных частью 3 статьи 25 настоящего Федерального закона (за исключением документов, предусмотренных подпунктом "г" пункта 1 части 3, частью 3.1 статьи 25 настоящего Федерального закона), частью 2 статьи 31.4 или частью 2 статьи 35 настоящего Федерального закона, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике размещения заказа или о товарах, о работах, об услугах, о производстве литературы или искусства, об исполнении, о национальном фильме, соответственно на поставку, выполнение, оказание, создание которых либо финансирование проката или показа которого размещается заказ;
- 2) несоответствия требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона;
- 3) непредоставления документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе, если требование обеспечения таких заявок указано в конкурсной документации или документации об аукционе;
- 4) несоответствия заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе требованиям конкурсной документации либо документации об аукционе, в том числе наличие в таких заявках предложения о цене контракта, превышающей начальную (максимальную) цену контракта (цену лота), начальную (максимальную) цену единицы товара, начальную (максимальную) цену запасных частей (каждой запасной части) к технике, к оборудованию, начальную (максимальную) цену единицы услуги и (или) работы.

Данный перечень является исчерпывающим.

Подпунктом 1 «В» пункта 2.14. Части 1 Документации об аукционе, в соответствии с пунктом 1 «В» части 2 статьи 35 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ, установлено требование о предоставлении в составе заявки на участие в аукционе документа, подтверждающего 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 (далее - руководитель). В случае если от имени участника размещения заказа действует иное лицо, заявка на участие в конкурсе должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени участника размещения заказа, заверенную печатью участника размещения заказа (для юридических лиц) и подписанную руководителем участника размещения заказа или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае если указанная доверенность подписана лицом,

уполномоченным руководителем участника размещения заказа, заявка на участие в аукционе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица. При этом законодателем четко определен перечень документов, подтверждающих полномочия: копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, иных документов в качестве подтверждающих полномочия лица на действия от имени участника размещения заказа, законодателем не установлено.

В составе заявки на участие в аукционе ООО «Апрель» представлена копия приказа № 1-ППД о продлении полномочий директора и копия протокола № 8 собрания участников общества о продлении полномочий директора ООО «Апрель» указанные документы не являются решением о назначении или об избрании директора общества, либо приказом о назначении на должность директора общества ООО «Апрель», решение о назначении или об избрании директора общества, либо приказа о назначении на должность, данным участником размещения заказа в составе заявки на участие в аукционе не представлено.

В силу п. 1 статьи 53 ГК РФ 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.

Частью 1 статьи 40 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью" от 08.02.1998 N 14-ФЗ Единоличный исполнительный орган общества (генеральный директор, президент и другие) избирается общим собранием участников общества на срок, определенный уставом общества, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества. Согласно п. 5.1. Устава ООО «Апрель» единоличным исполнительным органом общества является директор Общества, который избирается Общим собранием участников Общества сроком на три года. Согласно п. 5.2. Устава Общества срок полномочий директора составляет 3 (три) года. Директор может переизбираться неограниченное число раз.

Из указанных положений Устава ООО «Апрель» следует, что продление полномочий директора общества Уставом общества не предусмотрено, директор общества может быть избран или переизбран в случае окончания срока действия его полномочий. Кроме того, решение о продлении срока полномочий - это лишь документ, продлевающий срок действия (полномочий), которое было совершено ранее (то есть волеизъявление учредителей общества об избрании директора на должность выражено в другом документе).

Из анализа положений Гражданского кодекса Российской Федерации и Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» вытекает, что документом, подтверждающим полномочия лица на осуществление действий от имени акционерного общества является либо протокол общего собрания участников общества, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Что касается приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника размещения заказа без доверенности как способа подтверждения полномочий лица, подписавшего заявку, то он может быть признан правомерным исключительно, когда участником размещения заказа является унитарное предприятие. Так, в силу требований ч. 4 ст. 113 ГК РФ органом унитарного предприятия является руководитель, который назначается

собственником либо уполномоченным собственником органом и им подотчетен. Частью 1 статья 21 Федерального закона от 14.11.2002 N 161-ФЗ (ред. от 02.07.2010) "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" руководитель унитарного предприятия (директор, генеральный директор) является единоличным исполнительным органом унитарного предприятия. Руководитель унитарного предприятия назначается собственником имущества унитарного предприятия. Руководитель унитарного предприятия подотчетен собственнику имущества унитарного предприятия.

Кроме того, копия приказа №1 -ППД от «03» марта 2010., содержащиеся в заявке ООО «Апрель» не являются приказами о назначении, а являются приказами о продлении полномочий, что в свою очередь является оформлением трудовых отношений с директором как работником ООО «Апрель».

На основании вышеизложенного аукционной комиссией было принято законное и обоснованное решение об отказе в допуске к участию в аукционе ООО «Апрель» по причине непредоставления документов, определенных частью 2 статьи 35 Федерального закона №94-ФЗ.

Таким образом, жалоба ООО «Апрель» является необоснованной.

Документация об аукционе помимо сведений, предусмотренных пунктами 2 - 4, 4.2 - 5, 6, 7 и 10 части 4 статьи 22 настоящего Федерального закона, должна содержать в соответствии с частями 2 - 3 статьи 35 настоящего Федерального закона требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в аукционе, в том числе заявки, подаваемой в форме электронного документа, и инструкцию по ее заполнению (п. 1 ч.4 ст. 34 Закона № 94-ФЗ).

В соответствии с частью 1 статьи 35 Закона № 94-ФЗ для участия в аукционе участник размещения заказа подает заявку на участие в аукционе в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе. При этом конкретный перечень документов и сведений, которые должна содержать заявка на участие в аукционе, установлен частью 2 статьи 35 Закона № 94-ФЗ.

Согласно порядку оформления заявок на участие в аукционе, предусмотренном частью 2.2 статьи 35 Закона № 94-ФЗ, все листы заявки на участие в аукционе, все листы тома заявки на участие в аукционе должны быть прошиты и пронумерованы. Заявка на участие в аукционе и том заявки на участие в аукционе должны содержать опись входящих в ее состав документов, быть скреплены печатью участника размещения заказа (для юридических лиц) и подписаны участником размещения заказа или лицом, уполномоченным таким участником размещения заказа.

Аналогичные требования к оформлению заявки определены пунктом 2.16 Раздела 2 «Инструкция по подготовке заявки на участие в аукционе» документации об аукционе.

Следовательно, предусмотренные выше требования к оформлению заявки на участие в аукционе прямо устанавливают, что заявка представляет собой единый комплект документов, включая опись документов, входящих в ее состав, который прошит, пронумерован, скреплен печатью участника размещения заказа и подписан участником размещения заказа, или лицом им уполномоченным.

Несоблюдение участником размещения заказа указанных требований служит основанием к отказу в допуске такого участника к участию в аукционе.

Вместе с тем, в ходе внеплановой проверки Комиссией УФАС установлено, что в составе заявки ООО «Инсайд» имеется опись документов к заявке, поданной на участие в открытом аукционе на право заключения государственного контракта на выполнение работ по монтажу и пуско-наладке автоматической пожарной сигнализации и системы оповещения и управления эвакуацией людей при

пожаре. Однако сам комплект документов, входящих в состав данной заявки, свидетельствует о том, что данная заявка подана на участие открытом аукционе «На право заключения государственного (муниципального) контракта на поставку и монтаж дизель генератора для ГУК «Волгоградская областная универсальная научная библиотека им. М.Горького». Вместе с тем, опись документов в составе заявки ООО «Инсайд» на участие открытом аукционе «На право заключения государственного (муниципального) контракта на поставку и монтаж дизель генератора для ГУК «Волгоградская областная универсальная научная библиотека им. М.Горького» отсутствует, что является несоответствием пункту 2.16 Раздела 2 «Инструкция по подготовке заявки на участие в аукционе» документации об аукционе. Вместе с тем, ООО «Инсайд» в соответствии с протоколом №4 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе на право заключения государственного (муниципального) контракта от 28.09.2010г. было допущено к участию в аукционе и признано его единственным участником. Указанные действия единой комиссии по размещению заказа для государственных нужд, нарушившей порядок рассмотрения заявки ООО «Инсайд», содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством, Комиссия на основании ч.ч. 9, 10 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Апрель» необоснованной.
2. Признать единую комиссию по размещению заказа для государственных нужд при рассмотрении заявки ООО «Инсайд» нарушившей п.4 ч. 1 ст. 12 Федерального Закона от 21.07.05г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать единой комиссии по размещению заказа для государственных нужд предписание об устранении выявленных нарушений.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления ФАС России по Волгоградской области материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях

Решение Комиссии может быть обжаловано в Арбитражный Суд Волгоградской области в течение трех месяцев со дня его принятия.