

О вопросах подтверждения полномочий лица действовать от имени участника размещения заказа.

Пунктом «в», ч.3.ст.25 и ч.2 ст.35, 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в составе заявки на конкурс (аукцион) предусмотрен документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа. Разберемся подробнее, что же это за документ. Отвечая на вопрос о том подтверждены ли полномочия лица действовать от имени участника размещения заказа – юридического лица, необходимо ответить на несколько вопросов:

1. каков статус физического лица, подписывающего заявку?
2. кто является источником полномочий этого лица?
3. кто является источником полномочий юридического лица?
4. имеется ли связь между первоисточником полномочий юридического лица и источником полномочий физического лица подписавшего заявку?

Итак, начнем с определения статуса лица, подписавшего заявку от имени юридического лица. Как правило, лицо подписавшее заявку имеет отношение к юридическому лицу в форме трудовых отношений. Это может быть директор, заместитель директора, начальник отдела, юрисконсульт, менеджер и др. Либо в форме гражданско-правовых отношений (представитель). Определение статуса для нас крайне важно, ибо это позволяет четко определить какие документы могут подтвердить полномочия этого лица.

Источник полномочий – это лицо (лица) которое подписало документ, удостоверяющий полномочия подписанта заявки.

Первоначальный источник полномочий – это то лицо (лица) которые в силу закона и устава юридического лица являются высшим органом его управления, обладающим исключительной компетенцией. Для обществ с ограниченной ответственностью это общее собрание учредителей, для акционерных обществ

это общее собрание акционеров, для некоммерческих организаций – имеющих членство – это общее собрание членов объединения, для не имеющих членства – это общее собрание учредителей или иной орган.

Для подтверждения полномочий физического лица подписавшего заявку от имени юридического лица нужно установить связь между первоисточником полномочий и тем, лицом которое подписало заявку. Для установления такой связи нужно восстановить всю цепочку передоверия (если она есть). Например: для общества с ограниченной ответственностью первоисточником полномочий служит решение общего собрания учредителей (ст. 32. ФЗ-14 «Об обществах с ограниченной ответственностью»). Документом, подтверждающим полномочия лица, служит протокол общего собрания учредителей (решение единственного учредителя) в котором они назначают единоличный орган управления – директора, или передают полномочия по управлению иному юридическому лицу или коллегиальному органу (например, совету директоров). Таким образом, появляется лицо, имеющее право действовать без доверенности от имени юридического лица. Далее только этот орган может передать полномочия на действие от имени юридического лица. Полномочия передаются доверенностью (например: ч.3. ст.40. ФЗ-14 «Об обществах с ограниченной ответственностью»). Следовательно, если заявку на конкурс подписал заместитель директора, то документом, подтверждающим его полномочия служат: доверенность, выданная директором (если орган, имеющий право действовать от имени юридического лица без доверенности директор) и выписка (или копия) из протокола общего собрания учредителей (или решения учредителя) об избрании (назначении) директора.

В соответствии с 94-ФЗ документом, подтверждающим полномочия для юридического лица служат:

копия решения о назначении или об избрании; - имеется в виду решение единственного учредителя о назначении или решения общего собрания учредителей об избрании.

либо приказа о назначении физического лица на должность; - например, приказа органа государственной власти или местного самоуправления о назначении на должность руководителя унитарного предприятия или учреждения.

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 участника размещения заказа, заверенную печатью участника размещения заказа и подписанную руководителем участника размещения заказа (для юридических лиц) 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 конкурсе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица.

Есть мнение, что документом, подтверждающим полномочия лица действовать от имени участника размещения заказа может служить выписка из единого реестра юридических лиц. С этим нельзя согласиться, выписка является вторичным документом. Общее собрание учредителя, сменив директора подает сведения об этом в регистрирующий орган течение 3-х дней (ч.5. ст.4 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»). Выписка это следствие изменений, принятых органов исключительной компетенции юридического лица. Новый директор вступает в полномочия в соответствии с решением учредителя, и именно факт принятия решения учредителем и будет основанием для наличия у него соответствующих полномочий. С учетом обязанности регистрирующего органа выдавать выписки из реестра в срок 5 дней (ч.3 ст.6 ФЗ-14 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей») от даты

смены директора до даты получения выписки с этой информацией может пройти 8 дней. Если предположить, что смена директора произошла за 3-5 дней до даты подачи заявки на конкурс (аукцион), то понятно, что заявитель не может предоставить выписку из единого реестра юридических лиц, в которой будет отражено соответствующее изменение. Вместе с тем, это условие никак не может ограничивать его право на участие в размещении государственного (муниципального) заказа. В этом же ключе (видимо) рассуждал и законодатель, внося изменения в соответствующий пункт ст. 25 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» сделав наличие такого документа обязательным в любом случае, независимо от выписки из ЕГРЮЛ. Из чего мы делаем вывод о необходимости подтверждения полномочий лица имеющего право действовать от имени юридического лица без доверенности помимо выписки из ЕГРЮЛ.

Нельзя таким документом признать встречающиеся на практике случаи предоставления доверенности директором самим на себя, а так же приказа директора «О вступлении в должность». В этих случаях уполномочивающей стороной выступает уполномоченное лицо, тогда как доверенность выдается иному лицу (ч1. ст.185 Гражданского кодекса РФ) а не самому себе. Приказ, так же таким документом не является в силу того, что нет связи между органом исключительной компетенции юридического лица и директором. Кроме того, приказ по предприятию является локальным нормативным актом, применяемым в сфере трудового права, и регулирует трудовые правоотношения.

Говоря о доверенность нужно отметить, что в соответствие со ст. 185 Гражданского кодекса РФ доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Письменное уполномочие на совершение сделки представителем может быть представлено представляемым непосредственно соответствующему третьему лицу.

В соответствие с ч.5. данной статьи доверенность от имени юридического лица

выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением печати этой организации.

Нужно обратить внимание, что доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена (ч.3 ст.187 ГК РФ).

Таким образом, связь должна быть установлена четко и без пробелов.

С.В. Матковский

начальник управления муниципального заказа администрации г. Кирова