

РЕШЕНИЕ  
по жалобе № 1

31 декабря 2010 года г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Председатель комиссии - Гофман Э.Р., руководитель управления;

Члены комиссии: Кирьян М.Г., начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,

Самрин И.П., специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,

Алехина А.А., специалист 1 разряда отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,

при участии со стороны:

Уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия:

- Педоренко Максима Сергеевича по доверенности от 20.08.2010 года № 6;

в отсутствие представителя ООО «Торговая Компания МПК Елец», уведомленного надлежащим образом,

рассмотрев жалобу № 1 ООО «Торговая компания МПК Елец» на действия аукционной комиссии уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия при размещении заказа на право заключения государственных контрактов на поставку лекарственных средств, дезинфекционных средств, изделий медицинского назначения по Лоту № 17 «Средства для парентерального введения лекарственных средств» путем проведения открытого аукциона № ОА/10-001873 и результаты проведения внеплановой проверки действий уполномоченного органа и членов комиссии, содержащие признаки нарушения Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия 29.12.2010 года (вх. № 675-ф) поступила жалоба № 1 ООО «Торговая компания МПК Елец» на действия аукционной комиссии уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия при размещении заказа на право заключения государственных контрактов на поставку лекарственных средств, дезинфекционных средств, изделий медицинского назначения по Лоту № 17 «Средства для парентерального введения лекарственных средств» путем проведения открытого аукциона № ОА/10-001873.

В своей жалобе заявитель указывает следующее.

Согласно части 1 статьи 8 Закона о размещении заказов участниками размещения заказа являются лица, претендующие на заключение государственного или муниципального контракта. Участником размещения заказа может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы.

В соответствии с частью 1 статьи 57 Закона о размещении заказов любой участник размещения заказа имеет право обжаловать в порядке, предусмотренном главой 8 Закона о размещении заказов действия (бездействия), которого нарушают законные интересы участника размещения заказа.

Интересы участника размещения заказа ООО «Торговая Компания МПК Елец» нарушают следующие действия уполномоченного органа - отклонение аукционной комиссией заявки на участие в аукционе по лоту № 17 по основаниям, не соответствующим Закону о размещении заказов.

Протоколом рассмотрения заявок на участие в совместном открытом аукционе на право заключения государственных контрактов на поставку лекарственных средств, дезинфекционных средств, изделий медицинского назначения от 27.12.2010 года № 1 аукционной комиссии аукционная заявка ООО «Торговая Компания МПК Елец» отклонена по следующим основаниям: на основании пункта 4) части 1 статьи 12 и части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов несоответствие аукционной документации (решение об одобрении или о совершении крупной сделки оформлено в нарушение норм Федерального закона от 08.02.1998 года № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об обществах с ограниченной ответственностью).

Отклонение аукционной заявки ООО «Торговая Компания МПК Елец» считает незаконным по следующим основаниям.

1. В соответствии с аукционной документацией заявка на участие в аукционе, подготовленная участником размещения заказа, должна содержать следующие документы решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копию 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 размещения заказа поставка товаров, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой.

Заявка ООО «Торговая Компания МПК Елец» в своем составе содержала Решение внеочередного общего собрания участников о совершении крупной сделки от 14.12.2010 года № 144.

Статья 12 Закона о размещении заказов содержит закрытый перечень оснований, по которым при рассмотрении заявок на участие в аукционе участник размещения заказа не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в аукционе.

Так, основание, указанное в протоколе – «несоответствие заявки на участие в аукционе требованиям документации об аукционе», не может быть применено, поскольку ни действующим законодательством Российской Федерации, ни аукционной документацией не установлена форма документа «Решение о совершении крупной сделки».

Таким образом, отказ в допуске по основанию «несоответствие требованиям аукционной документации (решение об одобрении или о совершении крупной сделки оформлено в нарушение норм Закона об обществах с ограниченной ответственностью) не соответствует закону, поскольку:

- обязательной формы данного документа в составе аукционной документации нет;

- отказ в допуске к участию в торгах по иным основаниям, кроме указанных в части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов не допускается.

2. При этом, необходимо отметить, что решение внеочередного общего собрания участников ООО «Торговая Компания МПК Елец» № 144 полностью соответствует Закону об обществах с ограниченной ответственностью.

Статьей 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью предусмотрено, что такое решение принимается общим собранием участников общества. В решении должны быть указаны лица, являющиеся сторонами, выгодоприобретателями в

сделке, цена, предмет сделки и иные ее существенные условия. В решении могут не указываться лица, являющиеся сторонами, выгодоприобретателями в сделке, если сделка подлежит заключению на торгах, а также в иных случаях, если стороны, выгодоприобретатели не могут быть определены к моменту одобрения крупной сделки.

Следуя положениям указанной статьи, в решении № 144 определены существенные условия сделки.

1. Цена указана как «сумма по результатам аукциона». Исходя из специфики контрактов, заключаемых по результатам торгов, при подписании решения о совершении крупной сделки невозможно установить цену, по которой будет заключен контракт, в связи с этим учредителем согласовывается заключение контракта по цене, определенной в процессе торгов.

2. Предмет сделки – определен как «поставка товаров по Лоту № 17».

Необходимо отметить, что согласно пункту 11 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.03.2001 года № 62, если общество с ограниченной ответственностью имеет единственного учредителя, владеющего 100 % долей этого общества, то для заключения обществом крупной сделки достаточно письменного согласия этого учредителя на ее совершение. ООО «Торговая Компания МПК Елец» имеет единственного учредителя – И.А. Еробкина (что подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ), владеющего 100 % долей данного общества. Таким образом, для заключения обществом крупной сделки достаточно письменного согласия учредителя на ее совершение.

Доводы заявителя подтверждены административной практикой Федеральной антимонопольной службы, а именно: Решением Челябинского УФАС России по делу № 234-ж/2010 от 08.07.2010 года.

На основании вышеизложенного, учитывая то, что действия аукционной комиссии нарушают права участника размещения заказа ООО «Торговая Компания МПК Елец», а также не соответствуют Закону о размещении заказов податель жалобы просит признать жалобу ООО «Торговая Компания МПК Елец» обоснованной, выдать уполномоченному органу - Государственному комитету по размещению государственных заказов Республики Хакасия, в результате действий которого были нарушены права и законные интересы заявителя, предписание об устранении указанных нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации, приостановить размещение заказа до рассмотрения настоящей жалобы по существу.

31.12.2010 года (вх. № 4049) в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия поступили письменные пояснения по жалобе ООО «Торговая Компания МПК Елец» уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия за подписью представителя Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия М.С. Педоренко, в которых выражено несогласие с доводами в полном объеме по следующим основаниям.

Требования к содержанию аукционной документации установлены статьей 34 Закона о размещении заказов, в соответствии с частью 1 указанной статьи аукционная документация разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

В силу части 1 статьи 35 Закона о размещении заказов для участия в аукционе участник размещения заказа подает заявку на участие в аукционе в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе.

В соответствии с подпунктом д) пункта 1) части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов и пункта 13 Документации о совместном открытом аукционе, заявка на участие в аукционе должна содержать 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 размещения заказа поставка товаров, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, обеспечение исполнения контракта является крупной сделкой.

Данные положения носят отсылочный характер к законодательству Российской Федерации, в частности к Закону об обществах с ограниченной ответственностью, который раскрывает понятие крупной сделки, согласно которому крупной сделкой является сделка (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок – связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет двадцать пять и более процентов стоимости имущества общества, определенной на основании данных бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, предшествующий дню принятия решения о совершении таких сделок, если уставом общества не предусмотрен более высокий размер крупной сделки. Крупными сделками не признаются сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества.

Частью 9 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью установлены положения, при которых решение об одобрении крупной сделки не требуется, в частности к:

- обществам, состоящим из одного участника, который одновременно осуществляет функции единоличного исполнительного органа данного общества.

Решение Челябинского УФАС России по делу № 234-ж/2010 от 08.07.2010 года, на которое ссылается заявитель жалобы, касается общества, состоящего из одного участника, который одновременно осуществляет функции единоличного исполнительного органа данного общества.

В соответствии с Решением учредителя ООО «Торговая Компания МПК Елец» Еробкина Ивана Александровича от 10.03.2010 года № 1, директором общества назначена Курыхалова Светлана Евгеньевна.

Таким образом, ООО «Торговая Компания МПК Елец» под положения части 9 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью не подпадает.

ООО «Торговая Компания МПК Елец» в своей жалобе ссылается на пункт 11 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.03.2001 года № 62, полагаем, что данная сделка является не состоятельной, по следующим основаниям:

- прецедент в качестве официального источника права в Российской Федерации не признан;

- в пункте 11 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.03.2001 года № 62 речь идет об открытом акционерном обществе.

В силу части 3 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью в решении об одобрении крупной сделки должны быть указаны лица, являющиеся сторонами, выгодоприобретателями в сделке, цена, предмет сделки и иные ее существенные условия. В решении могут не указываться лица, являющиеся сторонами, выгодоприобретателями в сделке, если сделка подлежит заключению на торгах, а также в иных случаях, если стороны, выгодоприобретатели не могут быть определены к моменту одобрения крупной сделки.

Цена – денежное выражение стоимости товара.

Согласно пункту 10 Описи представленных документов на участие в аукционе ООО «Торговая Компания МПК Елец» на странице 25 содержится Решение об одобрении сделки.

В составе тома заявки на 25 странице ООО «Торговая Компания МПК Елец» представило решение учредителя ООО «Торговая Компания МПК Елец» Еробкина Ивана Александровича от 14.12.2010 года № 144, в котором учредитель решил:

- Подать заявку на участие в совместном открытом аукционе № ОА/10-001873 на право заключения государственных контрактов на поставку лекарственных средств, дезинфекционных средств, изделий медицинского назначения.

По Лоту № 17 «Средства для парентерального введения лекарственных средств»

- При положительном исходе вышеуказанного совместного открытого аукциона будет осуществлена поставка товаров по Лоту

№ 17 на сумму по результатам аукциона.

Таким образом, совокупность обстоятельств, а именно (пункт 10 Описи представленных документов, а также содержание Решения от 14.12.2010 года № 144) явилось для комиссии Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия безусловным основанием для вывода о необходимости предоставления обществом решения об одобрении сделки.

Однако в данном решении не указана цена сделки. Следовательно, данное решение не соответствует требованию части 3 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью.

Таким образом, комиссия Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия обоснованно пришла к выводу об отказе ООО «Торговая Компания МПК Елец» в допуске к участию в открытом аукционе.

На основании вышеизложенного и руководствуясь нормами статей 12, 34 35 Закона о размещении заказов, статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью уполномоченный орган – Государственный комитет по размещению государственных заказов Республики Хакасия просит в удовлетворении жалобы на действия комиссии уполномоченного органа, поданной ООО «Торговая Компания МПК Елец» отказать.

Представитель уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия Педоренко М.С. устно подтвердил доводы в вышеуказанных письменных пояснениях.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия установила, что все истребованные у уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия и его аукционной комиссии документы и информация о размещении вышеуказанного заказа представлены на рассмотрение жалобы в полном объеме. В результате анализа и оценки информации и документов в рамках рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа пришла к следующим выводам.

02.12.2010 года на официальном сайте Государственный заказ Республики Хакасия <http://zakaz.r-19.ru> размещена информация (Извещение, Документация о совместном открытом аукционе, Техническое задание) на право заключения государственных контрактов на поставку лекарственных средств, дезинфекционных средств, изделий медицинского назначения. Выделено 37 лотов. Государственные заказчики перечислены в Извещении о проведении совместного открытого аукциона (30 заказчиков), уполномоченный орган – Государственный комитет по размещению государственных заказов Республики Хакасия. Начальная (максимальная) цена контракта по Лоту № 17 «Средства для парентерального введения лекарственных средств» – 18 075 203 рубля 00 копеек, количество – в соответствии с Техническим заданием аукционной документации. Порядок формирования цены контракта по всем лотам: стоимость товара, стоимость упаковки товара, расходы на доставку, погрузочно-разгрузочные работы, страхование, уплата таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей. Источник финансирования по всем лотам – средства фонда обязательного медицинского страхования. Обеспечения заявки на участие в аукционе нет. Размер обеспечения исполнения государственного (муниципального) контракта для Муниципального учреждения здравоохранения «Абаканская городская поликлиника» составляет 20 % начальной (максимальной) цены государственного (муниципального) контракта по Лоту № 17 – 472 748 рублей 00 копеек. Размер обеспечения исполнения государственного (муниципального) контракта для Муниципального учреждения здравоохранения «Абаканская инфекционная больница» составляет 30 % начальной (максимальной) цены государственного (муниципального) контракта по Лоту № 17 – 69 157 рублей 20 копеек. Реестровый номер торгов – ОА/10-001873.

Приказом Министерства здравоохранения Республики Хакасия, Министерством экономики Республики Хакасия, Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия, Территориального фонда обязательного медицинского страхования Республики Хакасия от 09.02.2010 года № 240-3-пр утверждён Порядок организации централизованных закупок лекарственных средств и изделий медицинского назначения для медицинских учреждений Республики Хакасия, работающих в системе обязательного медицинского страхования.

Приказом Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия от 01.12.2010 года № 240-859-а утверждён способ размещения заказа на поставку лекарственных средств, дезинфекционных средств, изделий медицинского назначения для нужд государственных и муниципальных заказчиков Республики Хакасия.

Приказом Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия от 01.12.2010 года № 240-861-а утверждён состав комиссии Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия для проведения совместного открытого аукциона на право заключения государственных контрактов на поставку лекарственных средств, дезинфекционных средств, изделий медицинского назначения для нужд государственных и муниципальных заказчиков Республики Хакасия, которая принимала решение о допуске к участию в торгах по указанному размещению заказа.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок на участие в совместном открытом аукционе на право заключения государственных контрактов на поставку лекарственных средств, дезинфекционных средств, изделий медицинского назначения от 27.12.2010 года № 1 участнику размещения заказа ООО «Торговая Компания МПК Елец» отказано в допуске по следующему основанию: «на основании пункта 4) части 1 статьи 12 и части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов несоответствие требованиям аукционной документации (решение об одобрении или о совершении крупной сделки оформлено в нарушение норм Закона об обществах с ограниченной ответственностью)».

В соответствии с подпунктом д) пункта 1) части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов заявка на участие в аукционе должна содержать: сведения и документы об участнике размещения заказа, подавшем такую заявку; 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 размещения заказа поставка товаров, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой.

Согласно пункту 1) части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов при рассмотрении заявок на участие в конкурсе или заявок на участие в аукционе участник размещения заказа не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе в случае: непредоставления документов, определенных частью 3 статьи 25 Закона о размещении заказов (за исключением документов, предусмотренных подпунктом г) пункта 1) части 3, частью 3.1 статьи 25 Закона о размещении заказов), частью 2 статьи 31.4 или частью 2 статьи 35 Закона о размещении заказов, 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.

Согласно части 3 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью в решении об одобрении крупной сделки должны быть указаны лица, являющиеся сторонами, выгодоприобретателями в сделке, цена, предмет сделки и иные ее существенные условия. В решении могут не указываться лица, являющиеся сторонами, выгодоприобретателями в сделке, если сделка подлежит заключению на торгах, а также в иных случаях, если стороны, выгодоприобретатели не могут быть определены к моменту одобрения крупной сделки.

Согласно пункту 10 Описи представленных документов на участие в аукционе ООО «Торговая Компания МПК Елец» на странице 25 содержится Решение об одобрении сделки.

На странице 25 тома аукционной заявки участника размещения заказа ООО «Торговая Компания МПК Елец» находится Решение

внеочередного Общего собрания участников ООО «Торговая Компания МПК Елец» от 14.12.2010 года № 144, где присутствующие учредитель Еробкин Иван Александрович и директор Курыхалова Светлана Евгеньевна, с повесткой дня – принятие решения об одобрении крупной сделки, постановили следующее: «1. ООО Торговая Компания МПК Елец» подает заявку на участие в совместном открытом аукционе № ОА/10-001873 на право заключения государственных контрактов на поставку лекарственных средств, дезинфекционных средств, изделий медицинского назначения по лоту № 17 «Средства для парентерального введения лекарственных средств». 2. При положительном исходе вышеуказанного совместного открытого аукциона будет осуществлена поставка товаров по лоту № 17 на сумму по результатам аукциона». Данный документ подписан И.А. Еробкиным и С.Е. Курыхаловой.

Таким образом, аукционной комиссией уполномоченного органа - Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия правомерно отклонена аукционная заявка ООО «Торговая Компания МПК Елец», так как Решение внеочередного Общего собрания участников ООО «Торговая Компания МПК Елец» не содержит цену сделки, что является нарушением требований Закона об обществах с ограниченной ответственностью. Такую позицию подтверждает сложившаяся судебная практика рассмотрения таких споров – Решение Арбитражного суда Республики Хакасия по делу № А74-2256/2009 от 20.07.2009 года, Решение Арбитражного суда Республики Хакасия по делу № А74-2616/2010 от 13.08.2010 года.

В результате рассмотрения жалобы № 1 по существу доводы заявителя жалобы ООО «Торговая Компания МПК Елец» не нашли своего подтверждения, что дает основания признать жалобу необоснованной.

В соответствии с положениями части 3.25 Административного регламента комиссией антимонопольного органа при рассмотрении жалобы № 1 ООО «Торговая Компания МПК Елец» внеплановая проверка соблюдения законодательства Российской Федерации в сфере размещения заказов при размещении заказа на право заключения государственных контрактов на поставку лекарственных средств, дезинфекционных средств, изделий медицинского назначения путем проведения совместного открытого аукциона не осуществлялась, так как она проводилась при рассмотрении жалобы № 157 ООО «ЦентрМедПоставки» Эта проверка проводилась в соответствии с положениями части 5 статьи 17 Закона о размещении заказов. В результате проведения указанной проверки нарушений установлено не было.

В соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, частью 3.32 Административного регламента по результатам рассмотрения жалобы и проведения проверки принимается единое решение.

На основании вышеизложенного и руководствуясь положениями пункта 1) части 1 статьи 12, части 5 статьи 17, подпункта д) пункта 1) части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов, частей 3.25, 3.32 Административного регламента комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по контролю в сфере размещения заказов

РЕШИЛА:

Признать жалобу № 1 ООО «Торговая Компания МПК Елец» на действия аукционной комиссии уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия при размещении заказа на право заключения государственных контрактов на поставку лекарственных средств, дезинфекционных средств, изделий медицинского назначения по Лоту № 17 «Средства для парентерального введения лекарственных средств» путем проведения открытого аукциона № ОА/10-001873 необоснованной.

Примечание: решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы, может быть обжаловано в Арбитражном суде Республики Хакасия в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии: Э.Р. Гофман

Члены комиссии: М.Г. Кирьян

И.П. Самрин

А.А. Алехина