

РЕШЕНИЕ

по делу №192с/09 о нарушении законодательства Российской Федерации о размещении заказов

29 октября 2009 года г. Липецк

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области в составе:

Председатель Комиссии: А.А. Сешенов;

Члены Комиссии: Л.А. Черкашина, Ю.Т. Козлов, М.Е. Бейсембин;

в присутствии представителей:

государственного заказчика – Управление здравоохранения Липецкой области Артемьева Оксана Леонидовна;

уполномоченного органа – Управление по размещению госзаказа Липецкой области Якунин Владимир Николаевич (доверенность б/н от 14.08.2009 г.), Телегин Дмитрий Алексеевич (доверенность б/н от 12.01.2009 г.);

от заявителя – ЗАО «ФАРМСТОР Групп» Артамонова Татьяна Анатольевна (доверенность б/н от 20.10.2009 г.);

рассмотрев жалобу ЗАО «ФАРМСТОР Групп» на действия аукционной комиссии Управления по размещению госзаказа Липецкой области при размещении заказа путем проведения открытого аукциона №618-УЗО-09 от 22.09.2009г. на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств (лот №2,4),

УСТАНОВИЛА:

23.10.2009г. в Липецкое УФАС России поступила жалоба ЗАО «ФАРМСТОР Групп» на действия аукционной комиссии Управления по размещению госзаказа Липецкой области при размещении заказа путем проведения открытого аукциона №618-УЗО-09 от 22.09.2009г. на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств (лот №2,4).

В соответствии с ч.4 ст.60 ФЗ от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – закон о размещении заказов) Липецкое УФАС России требованием от 26.10.2009г. №4288 приостановило размещение заказа до рассмотрения жалобы по существу. Уполномоченным органом данное требование исполнено в полном объеме.

На заседании комиссии велась аудиозапись.

Заявитель полагает, что аукционная комиссия неправомерно отклонила заявку ЗАО «ФАРМСТОР Групп» по основанию: «Заявки ЗАО «ФАРМСТОР Групп» на участие в аукционе в отношении лотов №2,4 не соответствует требованиям пп.13.3 документации об аукционе: не содержит документ, подтверждающий полномочия лица (директора ЗАО «ФАРМСТОР Групп»), подписавшего заявку на участие в аукционе, на осуществление действий от имени участника размещения заказа. В выписке из ЕГРЮЛ содержатся сведения о двух учредителях (участниках). В соответствии с п.9.26 устава исполнительным органом общества является назначаемый общим собранием акционеров директор. Решение о назначении лица, подписавшего заявку на участие в аукционе, на должность директора принято и подписано единственным акционером. Сведения о приобретении этим акционером всех акций общества в заявке не предоставлены (в соответствии с законодательством РФ такие сведения должны содержаться в уставе общества, быть зарегистрированы и опубликованы для всеобщего сведения)».

В обоснование своей позиции представитель заявителя приводит следующие доводы:

ЗАО «ФАРМСТОР Групп» было учреждено в 2003г. двумя учредителями.

Учредители, в соответствии с ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.12.1995 №208-ФЗ «Об акционерных обществах» - это граждане и (или) юридические лица, принявшие решение об учреждении общества.

В соответствии с ч.1 ст.25 ФЗ «Об акционерных обществах», Уставный капитал общества составляется из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами. Акции ЗАО «ФАРМСТОР Групп» - именные. Акционеры – это граждане или юридические лица, фактически владеющие акциями.

За время деятельности ЗАО «ФАРМСТОР Групп», акции общества приобретались гражданами, которые не являлись учредителями общества, но приобретая акции общества – стали его акционерами.

В настоящее время у ЗАО «ФАРМСТОР Групп» один акционер – Просянов Алексей Владимирович. Статья 47 ФЗ «Об акционерных

общества» устанавливает, что высшим органом управления общества является общее собрание акционеров. В соответствии с п.3 той же статьи в обществе, все голосующие акции которого принадлежат одному акционеру, решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания акционеров, принимаются этим акционером единолично и оформляются письменно.

В уставах закрытых акционерных обществ не указываются ни учредители общества, ни акционеры – ни бывшие, ни настоящие. Это правило устанавливает ст.11 ФЗ «Об акционерных обществах».

То же самое касается и выписки из ЕГРЮЛ, на которую ссылается Уполномоченный орган. В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 19.06.2002 №438 «О Едином государственном реестре юридических лиц», государственный реестр содержит: записи о государственной регистрации при создании, реорганизации, ликвидации юридических лиц, записи о прекращении унитарных предприятий, записи о государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы юридических лиц. ЗАО «ФАРМСТОР Групп» не реорганизовывалось и не ликвидировалось.

При продаже акций и смене акционеров изменения в учредительные документы не вносятся, следовательно не могут быть отражены в ЕГРЮЛ. Таким образом, в ЕГРЮЛ всегда будут только сведения об учредителях общества, а не об акционерах. А сведения об акционерах содержатся в Реестре акционеров.

Таким образом, доводы Уполномоченного органа о том, что такие сведения должны содержаться в уставе общества, быть зарегистрированы и опубликованы для всеобщего сведения, являются ошибочными.

В соответствии со ст.44 ФЗ «Об акционерных обществах», сведения о каждом акционере закрытого акционерного общества, количестве и категориях (типах) акций, записанных на имя каждого зарегистрированного лица, иные сведения указываются в Реестре акционеров общества. Держателем Реестра акционеров, в соответствии с ч.3 ст.44 ФЗ «Об акционерных обществах», является само общество либо регистратор. ЗАО «ФАРМСТОР Групп» является держателем Реестра акционеров ЗАО «ФАРМСТОР Групп» и ответственным за его ведение является сам акционер.

Право акционера на акции подтверждается выпиской из Реестра акционеров. Ст.46 ФЗ «Об акционерных обществах» устанавливает это правило и право акционера подтвердить право на акции путем получения выписки из Реестра акционеров.

Выписка из Реестра акционеров в соответствии с п.3 ст.8 Федерального закона от 22.04.1996 №39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» - это документ, выдаваемый держателем реестра с указанием владельца, количества ценных бумаг, обременения обязательствами и иной информации, относящейся к этим бумагам.

В заявке ЗАО «ФАРМСТОР Групп» была предоставлена Выписка из реестра владельцев именных ценных бумаг, подтверждающая право единственного акционера на 100% именных акций ЗАО «ФАРМСТОР Групп».

В заявке ЗАО «ФАРМСТОР Групп» так же представлены: решение единственного акционера о подтверждении себя директором ЗАО «ФАРМСТОР Групп» и приказ о его вступлении в должность.

В выписке из ЕГРЮЛ, на которую ссылается уполномоченный орган, директор Просянов Алексей Владимирович, подписавший заявку на участие в аукционе, указан в сведениях о лицах, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица, и это уже является подтверждением его полномочий.

Представители уполномоченного органа возражали против доводов заявителя и полагают, что решение об отказе в допуске к участию в аукционе, принятое аукционной комиссией, правомерно.

В соответствии с п.1 ст.103 ГК РФ, п.1 ст.47 ФЗ «Об акционерных обществах» п.9.2 устава общества – высшим органом управления общества является общее собрание акционеров, к компетенции которого относится образование исполнительного органа и досрочное его прекращение.

В силу п.6 ст.98 ГК РФ, если акционерное общество создано одним лицом или состоит из одного лица в случае приобретения одним акционером всех акций общества, сведения об этом должны содержаться в уставе общества, быть зарегистрированы и опубликованы для всеобщего сведения.

Представленная редакция устава ЗАО «ФАРМСТОР Групп» подобных сведений не содержит, вместе с тем в выписке из ЕГРЮЛ содержатся сведения о двух учредителях (участниках) общества. Достоверно определить, является ли решение единственного акционера общества о подтверждении Просянова А.В. в должности директора общества документом, подтверждающим полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа, принято ли оно полномочным органом управления общества (единственным акционером, а не общим собранием акционеров), не представляется возможным.

Выписка из Реестра владельцев именных ценных бумаг ЗАО «ФАРМСТОР Групп» содержащая сведения о владении Просяновым А.В. 100% акций общества (без даты ее составления), также не свидетельствует о подтверждении полномочий Просянова А.В. как полномочного органа управления обществом на дату принятия решения о назначении (подтверждении) директора – 06.07.2009г.

Комиссия по рассмотрению жалоб, выслушав представителей, изучив представленные документы, и проведя внеплановую проверку, установила следующее:

Приказом Управления по размещению госзаказа Липецкой области от 11.09.2009г. №698-а принято решение о размещении заказа путём проведения открытого аукциона и утвержден состав аукционной комиссии.

Извещение №618-УЗО-09 о проведении открытого аукциона было размещено на официальном сайте <http://tpl.admir.lipetsk.ru>. 22.09.2009г.

На участие в открытом аукционе по лотам №№2,4 были поданы заявки следующих участников:

№ п/п	Наименование (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (для физического лица)	Место нахождения (для юридического лица), сведения о месте жительства (для физического лица)	Почтовый адрес, номер телефона	№ лота(ов), по которым подана заявка на участие в аукционе
1	2	3	4	5
1.	ЗАО «ФАРМСТОР Групп»	109202, г. Москва, ул. 1-ая Фрезерная, д. 2/1, стр. 41	115522, г. Москва, Пролетарский проспект, 10а, (495) 234-83-06, 234-83-07	2, 4

6.	ЗАО «Фирма ЕВРОСЕРВИС»	121596, г. Москва, ул. Горбунова, д. 7, корп. 2	117105, г. Москва, Нагорный проезд, д. 6, (495) 735-42-25, (499) 127-49-47	1, 2, 3, 4
9.	ЗАО «Компания «Интермедсервис»	111399, г. Москва, Федеративный проспект, д. 17, к. 7	119071, г. Москва, ул. Малая Калужская, д. 15, стр. 16, оф. 503, (495) 544-40-44 доб. 564, 544-40-41	1, 2, 3, 4, 5
11.	ЗАО «Р-Фарм»	117105, г. Москва, Нагорный проезд, 12, стр. 1	123154, г. Москва, ул. Берзарина, д. 19, корпус 1, (495) 956-79-37, 956-79-38	1, 2, 3, 4, 5

В соответствии с протоколом от 20.10.2009 №618-УЗО/р аукционная комиссия отклонила по лотам №2,4 заявку ЗАО «ФАРМСТОР Групп».

Комиссия Липецкого УФАС полагает, отклонение заявки ЗАО «ФАРМСТОР Групп» неправомерно по следующим основаниям.

Аукционная комиссия отклонила заявку ЗАО «ФАРМСТОР Групп» по основанию п.1 ч.1 ст.12 закона о размещении заказов непредоставление документов, определенных частью 2 статьи 35 закона о размещении заказов (не содержит документ, подтверждающий полномочия лица (директора ЗАО «ФАРМСТОР Групп»)).

В составе заявки, поданной ЗАО «ФАРМСТОР Групп» в качестве документа, подтверждающего полномочия лица подписавшего заявку представлено решение №2 от 06 июля 2009г. о подтверждении Просянова А.В. в должности директора ЗАО «ФАРМСТОР Групп», приказ №7 06.07.2009г. о вступлении в должность директора ЗАО «ФАРМСТОР Групп».

Данные документы в соответствии с пп. «в» п.1 ч.2 ст. 35 закона о размещении заказов являются документами, подтверждающими полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа.

Так же в составе заявки имелась выписка из Реестра владельцев именных ценных бумаг ЗАО «ФАРМСТОР Групп», из которой видно, что 100% акций принадлежат единственному акционеру.

В соответствии с п.1 ст.103 ГК РФ, п.1 ст.47 ФЗ «Об акционерных обществах» п.9.2 устава общества высшим органом управления общества является общее собрание акционеров. К его компетенции относится, в том числе, образование исполнительного органа общества, досрочное прекращение его полномочий.

Решение №2 от 06 июля 2009 г. о подтверждении Просянова А.В. в должности директора ЗАО «ФАРМСТОР Групп» подписано единственным акционером данного общества. В соответствии с п.3 ст. 47 ФЗ «Об акционерных обществах» в обществе, все голосующие акции которого принадлежат одному акционеру, решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания акционеров, принимаются этим акционером единолично и оформляются письменно.

Таким образом, из представленных документов видно, что избрание исполнительно органа общества произведено в соответствии с действующим законодательством и уставом общества.

Кроме того, доказательств того, что лицо, подписавшее заявку от имени участника размещения заказа, не имело на это полномочий, представителями уполномоченного органа не представлено.

На основании изложенного и руководствуясь ч.6 статьи 60 ФЗ от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, для государственных и муниципальных нужд», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ЗАО «ФАРМСТОР Групп» обоснованной.
2. Признать нарушение аукционной комиссией ч.2 ст.12 ФЗ от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, для государственных и муниципальных нужд»;
3. Выдать предписание аукционной комиссии об устранении нарушения законодательства о размещении заказов.

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 192с/09

ОБ УСТРАНЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНА О РАЗМЕЩЕНИИ ЗАКАЗОВ

29 октября 2009 г. г. Липецк

Комиссия Управления ФАС России по Липецкой области по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области в составе:

Председатель Комиссии: А.А. Сешенов;

Члены Комиссии: Л.А. Черкашина Ю.Т. Козлов, М.Е. Бейсембин;

на основании своего решения №192с/09 от 29 октября 2009г. о нарушении аукционной комиссией Управления по размещению государственного заказа Липецкой области при размещении заказа путем проведения открытого аукциона №618-УЗО-09 от 22.09.2009г. на право заключения государственного контракта на поставку лекарственных средств (лот №2,4) положений ФЗ от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, для государственных и муниципальных нужд»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Аукционной комиссии Управления по размещению государственного заказа Липецкой области:

- отменить Протокол от 20.10.2009 №618-УЗО/р рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе №618-УЗО-09 (в части лотов №2,4) – в срок до 10.11.2009 г.;

- вернуться на этап рассмотрения заявок и провести размещение заказа с учетом выявленных нарушений по лотам №2,4 – в срок до 10.11.2009 г.;

2. В трехдневный срок с момента исполнения настоящего предписания письменно уведомить об этом антимонопольный орган (с приложением копий документов, подтверждающих исполнение предписания).

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.

Примечание: Невыполнение в установленный срок предписания антимонопольного органа влечет наложение административного штрафа в соответствии с КоАП РФ.