

«18» июня 2015г.

г. Кострома

Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее — Комиссия Костромского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии:

Ревельцев О.В., руководитель управления;

Члены Комиссии:

Радаева М.В., заместитель руководителя управления;

Суюсов А.И., специалист эксперт отдела контроля в сфере закупок, торговли и рекламы;

при ведении аудиозаписи заседания, в присутствии:

члена аукционной комиссии, главного эксперта отдела определения поставщиков ОГКУ «Агентство государственных закупок Костромской области» Трофимовой А.И., представителя Трофимовой А.И. Бадановой И.Н., ведущего эксперта отдела определения поставщиков ОГКУ «Агентство государственных закупок Костромской области» Попова М.М., представителя ООО «Сервис-Фарм» Подколзиной В.В., рассмотрев жалобу ООО «Сервис-Фарм» на действия аукционной комиссии при проведении электронного аукциона на право заключения контракта поставки лекарственного препарата с международным непатентованным наименованием «Октреотид» (извещение № 0841200000715000667), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон),

#### УСТАНОВИЛА:

Согласно представленным материалам, 14.05.2015г. ОГКУ «Агентство государственных закупок Костромской области» (далее – уполномоченное учреждение) разместило на официальном сайте в сети Интернет <http://www.zakupki.gov.ru> в единой информационной системе в сфере закупок извещение о проведении электронного аукциона на право заключения контракта поставки лекарственного препарата с международным непатентованным наименованием «Октреотид» (извещение № 0841200000715000667).

ООО «Сервис-Фарм» (далее – Заявитель) в своей жалобе обжалует действия аукционной комиссии, по необоснованному отклонению заявки на участие в аукционе.

В результате рассмотрения жалобы и проведения в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссией Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок установлено следующее.

1. Согласно протокола подведения итогов электронного аукциона от 02.06.2015 №0841200000715000667-3 заявка ООО «Сервис-Фарм» была отклонена.

Аукционная комиссия признала вторую часть заявки общества не соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе, обосновав решение следующим.

На основании пункта 1 части 5 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон), в соответствии с пунктом 5 раздела 1 документации об аукционе установлено, в том числе требование о предоставлении в составе второй части заявки сведений об идентификационном номере налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

Во второй части заявки участник предоставляет следующую информацию: в файле «Часть 2 СФ docx. doc», а так же на площадке rts-tender во второй части заявки в сведениях об участнике закупки в строке «Идентификационный номер налогоплательщика учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника аукциона» указано: «Учредителем ООО «Сервис-Фарм» является: Борович Константин Богданович, ИНН 500307816032», а в выписке из ЕГРЮЛ (№78317В/2015 от 28.04.2015 года) указано, что учредителем является Дозорова Елена Валерьевна ИНН 760600018617.

Таким образом, во второй части заявки в представленных документах имеется недостоверная информация об участнике закупки.

Ответственность за достоверность документов и информации, предоставляемых в соответствии с ч. 2 и ч. 10 ст.61, в том числе усиленных электронных подписей, и соответствие указанных документов и информации требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, за действия, совершенные на основании указанных документов и информации, за своевременное уведомление оператора электронной площадки о внесении изменений в документы и информацию, предоставляемые в соответствии с ч.2 ст.61, за замену указанных в ч.2 ст.61 документов или прекращение их действия (в том числе замену усиленной электронной подписи или прекращение ее действия) несет участник электронного аукциона, предоставивший указанные документы и информацию.

Заявка на участие в аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе на основании п. 1 ч. 6 ст. 69 Закона (наличие в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе – наличие недостоверной информации об учредителе участника аукциона).

Присутствующие на заседании Комиссии Костромского УФАС России члены аукционной комиссии свои доводы поддержали в полном объеме.

Заявитель в своей жалобе пояснил следующее.

На основании пункта 1 части 5 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в соответствии с пунктом 5 раздела 1 документации об аукционе установлено, в том числе требование о предоставлении в составе второй части заявки сведений об идентификационном номере налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

В составе второй части заявки ООО «Сервис-Фарм» были поданы следующие сведения:

Сведения об учредителях:

Учредителем ООО «Сервис-Фарм» является:

Боревич Константин Богданович, ИНН 500307816032;

Генеральный директор: Дозорова Елена Валерьевна; ИНН 760600018617;

Единственным участником ООО «Сервис-Фарм» является Дозорова Елена Валерьевна, ИНН 760600018617.

Согласно выписке из единого государственного реестра юридических лиц, Сведения об учредителях (участниках) юридического лица — физических лицах «Дозорова Елена Валерьевна, ИНН 760600018617» (лист 1, стр. 2 выписки).

Согласно Информационной карте аукциона, в пункте 5 «Требования к содержанию заявки» указано, что:

1.2. Вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать следующие документы и сведения:

1) наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

В соответствии со ст. 87 Гражданского Кодекса РФ обществом с ограниченной ответственностью признается хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей.

Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью составляется из номинальной стоимости долей участников (ст. 90 ГК РФ).

В ст. 89 Гражданского Кодекса РФ, определен порядок создания (учреждения Общества с ограниченной ответственностью) - учредители общества с ограниченной ответственностью заключают между собой договор об учреждении общества с ограниченной ответственностью, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по учреждению общества, размер уставного капитала общества, размер их долей в уставном капитале общества и иные установленные законом об обществах с ограниченной ответственностью условия.

Статья 11 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее - № 14-ФЗ) гласит, что учреждение общества осуществляется по решению его учредителей или учредителя. Решение об учреждении общества принимается собранием учредителей общества. В случае учреждения общества одним лицом решение о его учреждении принимается этим лицом единолично.

В случае учреждения общества одним лицом решение о его учреждении принимается этим лицом единолично. Учредители общества заключают в письменной форме договор об учреждении общества, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по учреждению общества, размер уставного капитала общества, размер и номинальную стоимость доли каждого из учредителей общества, а также размер, порядок и сроки оплаты таких долей в уставном капитале общества (ч.5 ст.11 Закона № 14-ФЗ).

Согласно ст. 7 Закона № 14-ФЗ участниками общества могут быть граждане и юридические лица. Общество может быть учреждено одним лицом, которое становится его единственным участником. Общество может впоследствии стать обществом с одним участником. Таким образом, в силу положений Закона № 14-ФЗ учредителями общества с ограниченной ответственностью являются лица, которые приняли решение о создании такого общества.

После государственной регистрации юридического лица, имеющего членство, его учредители автоматически становятся участниками (членами) данной организации, приобретая все права и обязанности, возникающие из этого участия (членства). Дальнейшие перемены в составе участников общества не означают, что новых членов следует рассматривать как ее учредителей, ибо к моменту их принятия юридическое лицо уже было создано (зарегистрировано).

Если кто-либо из учредителей утрачивает свое членство в обществе, нельзя игнорировать тот факт, что он являлся учредителем данного юридического лица, хотя корпоративные отношения между ним, оставшимися учредителями (участниками) и обществом прекращаются и никаких прав и обязанностей по отношению к юридическому лицу или к остальным его учредителям (участникам) он уже не имеет, если иное не предусмотрено законом.

Таким образом, учредители ООО приобретают статус участников с момента государственной регистрации ООО и являются учредителями только на момент создания (учреждения) общества,

В силу пп. "д" п. 1 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (далее - Закон № 129-ФЗ) в ЕГРЮЛ содержатся сведения об

учредителях (участниках) юридического лица, а в отношении акционерных обществ - также сведения о держателях реестров их акционеров, в отношении обществ с ограниченной ответственностью - сведения о размерах и номинальной стоимости долей в уставном капитале общества, принадлежащих обществу и его участникам, о передаче долей или частей долей в залог или об ином их обременении, сведения о лице, осуществляющем управление долей, переходящей в порядке наследования.

В соответствии с данной нормой, сведения об изменении состава акционеров акционерного общества не вносятся в ЕГРЮЛ, в то время как сведения о смене участников ООО должны быть отражены в ЕГРЮЛ.

Исходя из смысла вышеприведенных правовых норм, учредитель, участник и акционер имеют разный правовой статус и могут являться разными лицами.

Каждое юридическое лицо имеет учредителей, но учредитель не всегда считается участником юридического лица, равно как не всякий участник юридического лица признается его учредителем.

Общество с ограниченной ответственностью «Сервис-Фарм» было создано решением №1 от 10 июля 2006г. Боровичем Константином Богдановичем, который является учредителем Общества. В дальнейшем, решением от 31 марта 2015г. в состав участников общества введена Дозорова Е.В., которая, на момент участия Общества в торгах являлась его единственным участником.

Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее по тексту Закон № 44-ФЗ) предусмотрены требования к содержанию заявки на участие в конкретном виде торгов, так, например, в соответствие со ст. 66 Закона № 44-ФЗ заявка на участие в электронном аукционе состоит из двух частей, вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, следующие документы и информацию:

1) наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона;

Законом № 44-ФЗ предусмотрено ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), которое осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В соответствии с ч. 3 ст. 104 (далее по тексту Закон № 44-ФЗ) в Реестр включается, в том числе, следующая информация: наименование, ИНН ЮЛ или для иностранного лица аналог ИНН, являющегося учредителем недобросовестного поставщика,

Ф.И.О. (при наличии) учредителей, членов органов управления недобросовестных поставщиков.

В ст. 31 Закона № 44-ФЗ установлены требования к участникам закупки. Заказчик вправе установить требование об отсутствии в Реестре информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

Учредителем ООО «Сервис-Фарм» является только Борович Константин Богданович, о чём в заявке содержались соответствующие сведения, в том числе ИНН учредителя.

При рассмотрении заявки комиссия располагала и выпиской из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Сервис-Фарм», протоколом о введении в состав участников общества Дозоровой Е.В., равно как и сведения об ИНН Дозоровой Е.В.

Из системного и дословного толкования норм Законов № 44-ФЗ и №14-ФЗ следует сделать вывод о необходимости предоставления сведений именно об учредителях аукциона.

Согласно ч.6 ст.69 Закона № 44-ФЗ заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

непредставления документов и информации, которые предусмотрены пунктами 1, 3-5, 7 и 8 части 2 статьи 62, частями 3 и 5 статьи 66 настоящего Федерального закона, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе:

несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1 и 2 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Принятие решения о несоответствии заявки на участие в электронном аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, по основаниям, не предусмотренным частью 6 настоящей статьи, не допускается (ч.7 ст.69).

Комиссия Костромского УФАС России признает данный довод необоснованным на основании следующего.

В соответствии со статьей 6 Закона № 44-ФЗ контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости и прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, а также обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

При этом заказчики в силу части 1 статьи 24 Закона № 44-ФЗ при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков

(подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений (часть 2 статьи 24 Закона № 44-ФЗ).

Под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором (часть 1 статьи 59 Закона № 44-ФЗ).

Порядок подачи заявок на участие в электронном аукционе регламентирован в статье 66 Закона № 44-ФЗ, из пункта 1 части 5 которой следует, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию: наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

Согласно пункту 1 части 6 статьи 69 Закона № 44-ФЗ заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае непредставления документов и информации, которые предусмотрены, в том числе, частью 5 статьи 66 названного Закона, несоответствия указанных документов и информации требованиям, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Комиссией Костромского УФАС России установлено и материалами по жалобе подтверждается, что в Информационной карте аукциона, в пункте 5 «Требования к содержанию заявки» документации об аукционе в электронной форме содержится требование о предоставлении во второй части заявки на участие в аукционе, в том числе, сведений о наименовании, фирменном наименовании (при наличии), месте нахождения, почтовом адресе (для юридического лица), фамилии, имени, отчества (при наличии), паспортных данных, месте жительства (для физического лица), номере контактного телефона, идентификационном номере налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналоге идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица),

идентификационном номере налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

Учитывая, что во второй части заявки в сведениях об участнике закупки в строке «Идентификационный номер налогоплательщика учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника аукциона» указано: Учредителем ООО «Сервис-Фарм» является: Борович Константин Богданович, (ИНН 500307816032), а в выписке из ЕГРЮЛ (№78317В/2015 от 28.04.2015 года) указано, что учредителем (участником) является Дозорова Елена Валерьевна (ИНН 760600018617), аукционная комиссия признала такую заявку несоответствующей положениям пункта 1 части 5 статьи 66 Закона № 44-ФЗ и требованиям пункта 5 «Требования к содержанию заявки» Информационной карты аукциона в документации об аукционе в электронной форме.

Исходя из положений части 1 статьи 2 Закона № 14-ФЗ обществом с ограниченной ответственностью признается созданное одним или несколькими лицами хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей в уставном капитале общества.

Согласно статьи 7 Закона № 14-ФЗ участниками общества могут быть граждане и юридические лица; общество может быть учреждено одним лицом, которое становится его единственным участником; общество может впоследствии стать обществом с одним участником; число участников общества не должно быть более пятидесяти.

Порядок учреждения общества установлен в статье 11 Закона № 14-ФЗ, в силу части 8 которой сведения о размере и номинальной стоимости доли каждого участника общества вносятся в единый государственный реестр юридических лиц в соответствии с федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц.

Общество с ограниченной ответственностью «Сервис-Фарм» было создано решением №1 от 10 июля 2006г. Боровичем Константином Богдановичем. В дальнейшем, решением от 31 марта 2015г. в состав участников общества введена Дозорова Е.В., которая, на момент участия Общества в торгах являлась его единственным участником, что отражено в выписке из ЕГРЮЛ (№78317В/2015 от 28.04.2015 года) в графе "Сведения об учредителях (участниках) юридического лица", где указано, что учредителем (участником) является Дозорова Елена Валерьевна ИНН 760600018617, а также отсутствует информация о Боровиче К.Б.

В целях применения статьи 66 Закона № 44-ФЗ понятия учредитель (участник) и участник (учредитель) являются тождественными ввиду отсутствия в Законе № 14-ФЗ разграничений на участников-учредителей и просто участников общества с ограниченной ответственностью.

Рассмотрев доводы жалобы, Комиссия Костромского УФАС России пришла к выводу, что заявка Заявителя была отклонена правомерно, поскольку были представлены недостоверные сведения.



На основании изложенного, руководствуясь статьями 99, 106, Закона о контрактной системе, Комиссия Костромского УФАС России по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сервис-Фарм» необоснованной.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель

Комиссии

О.В. Ревельцев

Члены Комиссии

М.В. Радаева

А.И. Суясов