

Резолютивная часть оглашена 01.02.2010

Решение в полном объеме изготовлено 03.02.2010

РЕШЕНИЕ

по делу № К-7/10 о нарушении законодательства о размещении заказов

1 февраля 2010 г.

г.Майкоп

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия УФАС) в составе: председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления Женетля А.Ш., членов Комиссии: начальника отдела Управления, Точиева Б.Б., главного специалиста Управления Псеуш М.Х., ведущего специалиста – эксперта Управления Хачемизовой З.К., в присутствии представителей:

- от Заявителя – ЗАО «Концерн Знак» <...> (доверенность от 29.01.2010 №15),

- заказчика - Министерства внутренних дел Республика Адыгея <...> (доверенность от 29.01.2010 №22/67),

- от Министерства финансов Республики Адыгея (далее - Уполномоченный орган) – <...> (доверенность от 20.01.2010),

рассмотрев жалобу Закрытого акционерного общества «Концерн Знак» (далее – Заявитель)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее - Адыгейское УФАС России) 29.01.2010 г поступила жалоба Заявителя о нарушении Федерального закона 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) Единой комиссией Уполномоченного органа по размещению заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд Республики Адыгея (далее – Единая комиссия) при рассмотрении заявок на участие в открытом аукционе №251-А (по лоту №1) на изготовление и поставку специальной продукции, необходимой для допуска транспортных средств и водителей к участию в дорожном движении (далее – аукцион).

Заявитель в жалобе указал:

- При рассмотрении заявок на участие в аукционе по лоту №1 «Государственный регистрационный знак ТИП - 1 – 17000 комплектов» ему было отказано Единой комиссией в допуске к участию в аукционе в связи с тем, что «Заявка не соответствует требованиям п. 1 части 1 ст. 12 94-ФЗ, п. 3.3.1 раздела 1 «Общие условия поведения аукциона» документации об аукционе (В составе заявки на участие в аукционе не представлен документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа)». Кроме того, Заявителю посредством факсимильной связи было направлено Уполномоченным органом уведомление от 20.01.2010 №06/116, в котором указано, что «выписка из протокола №10 от 10.12.2008 заседания совета директоров об избрании генерального директора не подписана председателем и секретарем заседания».

- В качестве документов, подтверждающих право подписи заявки на участие в аукционе были представлены в составе заявки копия приказа от 10.12.2008 №23 о вступлении в должность генерального директора ЗАО «Концерн Знак» и копия выписки из протокола от 10.12.2008 №10 заседания совета директоров ЗАО «Концерн Знак».

- В соответствии со ст. 68 Федерального закона от 26.12.1995 №208-ФЗ «Об

акционерных обществах» установлены правила для оформления протокола заседания совета директоров общества, но поскольку на заседании совета директоров ЗАО «Концерн Знак», помимо избрания генерального директора, рассматривались и другие вопросы деятельности общества, то была сделана выписка из этого протокола, в части касающейся избрания генерального директора.

- Нормативно – правовыми актами не регулируется порядок оформления указанных выписок. Протокол заседания совета директоров является внутренним документом общества, поэтому верность выписки из данного протокола заверена лицом, имеющим право действовать от имени общества без доверенности, т.е. генеральным директором общества.

Комиссия УФАС России, рассмотрев жалобу Заявителя, представленные материалы, заслушав и рассмотрев доводы сторон, проведя внеплановую проверку размещения заказа установила, что извещение и документация об аукционе размещены на официальном сайте 24.12.2010 (начальная (максимальная цена по лоту №1 составляет 7650 тыс. руб.).

Согласно Протоколу рассмотрения заявок № 251/1-А от 20.01.2010 для участия в аукционе по лоту №1 подали заявки 6 участников размещения заказа, три из которых не допущены к участию в аукционе в связи с несоответствием сведений о функциональных и качественных характеристиках товара, указанным в заявках, требованиям, установленным в документации об аукционе, и один участник – в связи с отсутствием в составе заявки документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа. К участию в аукционе допущены 2 участника размещения заказа: ООО «ИСК» и ООО «Горянка».

В указанном протоколе основаниями для отказа Заявителю в допуске к участию в аукционе указаны: «Заявка не соответствует требованиям п. 1 части 1 ст. 12, 94-ФЗ; п.3.3.1 раздела 1 «Общие условия проведения аукциона» документации об аукционе (В составе заявки на участие в аукционе не представлен документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа)»

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 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 произведении литературы или искусства, об исполнении, о национальном фильме, соответственно на поставку, выполнение, оказание, создание которых либо финансирование проката или показа которого размещается заказ».

Подпунктом «в» пункта 1 части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов установлено, что заявка 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».

Согласно пункту 3.3.1 раздела 1 «Общие условия проведения аукциона» документации об аукционе заявка участников размещения заказа 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 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 конкурсе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица».

Согласно подпункту 1 пункта 3.2.1.1. статьи 3.2 документации об аукционе, документами, подтверждающими полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа – юридического лица, являются:

«1) в случае если заявка на участие в аукционе подписывается руководителем:

- 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);

- копии учредительных документов (устав, положение и т.п.) организации для подтверждения полномочий руководителя на совершение подобной сделки».

В составе заявки Заявителя представлены копия приказа от 10.12.2008 №23 о вступлении в должность генерального директора ЗАО «Концерн Знак», подписанная самим генеральным директором, и копия выписки из протокола от 10.12.2008 №10 заседания Совета директоров ЗАО «Концерн Знак» об избрании Генерального директора.

Согласно представленным документам Генеральным директором ЗАО «Концерн Знак», решением Совета директоров, избран Цуприк В.В. сроком на 5 лет.

В ходе внеплановой проверки размещения заказа Комиссией УФАС установлено, что в Уставе ЗАО «Концерн Знак» к полномочиям общего собрания акционеров (п.8 части 10.2 раздела 10) отнесены вопросы образования единоличного исполнительного органа Общества, досрочное прекращение его полномочий. При этом в части 10.3 Устава указано, что вопросы, отнесенные к компетенции общего собрания акционеров не могут быть переданы на решение Совету директоров и исполнительному органу Общества. Данное положение закреплено в части 2 статьи 48 Федерального закона от 26.12.1995 №208-ФЗ «Об акционерных

обществах».

В соответствии с п. 12.1 Устава ЗАО «Концерн Знак» Генеральный директор является единоличным исполнительным органом общества.

Пунктом 12.3 Устава установлено, что образование исполнительного органа Общества (избрание Генерального директора) и досрочное прекращение его полномочий осуществляется по решению Совета директоров Общества, что противоречит пункту 8 части 10.2 Устава.

Таким образом, избрание Генерального директора ЗАО «Концерн Знак», являющегося в соответствии с п. 12.1 Устава единоличным исполнительным органом общества относится в соответствии с п.8 части 10.2 Устава к компетенции общего собрания акционеров, следовательно, документом, подтверждающим полномочия лица на осуществление действий от имени ЗАО «Концерн Знак», должен являться протокол собрания акционеров (выписка из протокола) об избрании единоличного исполнительного органа (генерального директора).

В п. 9 части 11.2 раздела 11 Устава ЗАО «Концерн Знак» указано, что к компетенции Совета директоров относится избрание исполнительного органа Общества и досрочное прекращение его полномочий (без указания единоличного исполнительного органа), что противоречит части 10.3 Устава ЗАО «Концерн Знак».

В составе заявки ЗАО «Концерн Знак» представлены изменения в Устав утвержденные Решением акционера ЗАО «Концерн Знак» №1 от 10.12.2008 в соответствии с пунктом 2 которых, решено: «Подпункт 8 пункта 10.2 Устава изложить в следующей редакции: «8) образование единоличного исполнительного органа Общества, досрочное прекращение его полномочий, если функции Совета директоров Общества осуществляет Общее собрание акционеров.» При этом, к компетенции совета директоров относится в соответствии с подпунктом 9 пункта 11.2 Устава - образование исполнительного органа Общества и досрочное прекращение его полномочий, а не единоличного исполнительного органа.

Вместе с тем, в составе заявки представлена копия выписки из протокола от 10.12.2008 №10 заседания Совета директоров ЗАО «Концерн Знак» об избрании Генерального директора, являющегося в соответствии с п. 12.1 Устава единоличным исполнительным органом, что не отнесено Уставом общества к полномочиям Совета директоров, а также копия Приказа № 23 от 10.12.2008 о вступлении в должность Генерального директора ЗАО «Концерн Знак» <...> избранного на эту должность с вышеизложенным нарушением требований Устава.

В соответствии с п. 5.3.2. документации об аукционе участник размещения заказа не допускается Единой комиссией к участию в аукционе в случае не предоставления определенных пунктом 3.3 настоящего Раздела документов, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об Участнике размещения заказа или товарах, на поставку которых размещается заказ.

Комиссия УФАС считает, что поскольку Заявителем в составе заявки не представлена копия протокола собрания акционеров об избрании генерального директора ЗАО «Концерн Знак» (в соответствии с Уставом ЗАО «Концерн Знак»), Единая комиссия правомерно отказала Заявителю в отказе в допуске к участию в аукционе, указав в протоколе рассмотрения заявок: «Заявка не соответствует требованиям п. 1 части 1 ст. 12 94-ФЗ, п. 3.3.1 раздела 1 «Общие условия проведения аукциона» документации об аукционе (в составе заявки на участие в аукционе не представлен документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа)».

Комиссия УФАС, руководствуясь частями 1, 2 статьи 57 и на основании части 5 статьи 17, части 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для

государственных и муниципальных нужд», Административного регламента, утвержденного приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Концерн Знак» необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.