

РЕШЕНИЕ № 58

15 мая 2014 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в присутствии представителей:

ОАО «РАО Энергетические системы Востока» по доверенности,

ООО «Востоктехкомплект» по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «Востоктехкомплект» на действия закупочной комиссии ОАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении открытого аукциона на право заключения договора поставки угля каменного для нужд ДЗО ОАО «РАО Энергетические системы Востока» в количестве 16702 тун (извещение №31401020739), материалы дела 8-01/113,

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «Востоктехкомплект» на действия закупочной комиссии ОАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении открытого аукциона на право заключения договора поставки угля каменного для нужд ДЗО ОАО «РАО Энергетические системы Востока» в количестве 16702 тун (извещение №31401020739), в части необоснованного отклонения заявки общества на участие в аукционе.

Представитель заявителя в заседании комиссии в полном объеме поддержал доводы жалобы, указав, что чистые активы общества на момент проведения аукциона составляют более 20 000 000 рублей, в связи с чем заявка соответствовала требованиям документации.

Организатор торгов в представленном отзыве и его представители в заседании Комиссии доводы жалобы отклонили, пояснив, что оценка стоимости активов производилась по данным бухгалтерской отчетности общества. За 2013 год стоимость чистых активов общества менее 20000000 руб., что не соответствует требованиям аукционной документации.

Заслушав представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, комиссия пришла к следующему выводу.

Жалоба рассматривается комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

Статьей 2 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом № 223-ФЗ, другим федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия из применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

При закупке на официальном сайте размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора о закупке, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом № 223-ФЗ (часть 5 статьи 4).

28.03.2014 ОАО «РАО Энергетические системы Востока» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31401020739 о проведении открытого аукциона на право заключения договора поставки угля для нужд ДЗО ОАО «РАО Энергетические системы Востока», начальная (предельная) цена 175 387 474,60 руб., аукционная документация. Срок окончания подачи заявок до 18.04.2014. Дата рассмотрения заявок 23.04.2014, подведение итогов 23.04.2014.

02.04.2014 организатором торгов на официальном сайте размещены изменения в извещение о проведении аукциона, аукционную документацию.

На участие в аукционе поданы заявки ООО «Востоктехкомплект», ОАО «ВОСТЭК», ООО «Торговый Дом Транзит», которые признаны соответствующими требованиям конкурсной документации, за исключением заявки ООО «Востоктехкомплект».

ООО «Востоктехкомплект» отказано в допуске к участию в аукционе по причине несоответствия заявки участника требованиям аукционной документации (п.4.1.18. (5), а именно размер чистых активов составляет менее 20 000 000,00 рублей (протокол от 23.04.2014 №87/ОА-Р)).

В подпункте 5 пункта 4.1.18 аукционной документации (с учетом внесенных изменений) установлено требование о том, что размер чистых активов участника должен составлять не менее 20 000 000 руб. В подтверждение соответствия этому требованию участник аукциона должен представить копии бухгалтерских балансов вместе с отчетами о прибылях и убытках за 2011,2012,2013 годы (подпункт 12.11. пункта 4.1.19 документации).

По результатам проведения отборочной стадии закупочная комиссия отклоняет аукционные заявки, поданные участниками аукциона, которые не отвечают требованиям настоящей аукционной документации (пункт 2.7.2.5. аукционной документации).

Стоимость чистых активов акционерных обществ определяется в порядке, установленном приказом Министерства финансов Российской Федерации и Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг Российской Федерации от 29.01.2003 №№ 10н, 03-6/пз. Для определения активов обществ с ограниченной ответственностью Министерством финансов Российской Федерации рекомендовано руководствоваться этим же порядком (абз. 3 письма Министерства финансов Российской Федерации).

Под стоимостью чистых активов общества понимается величина, определяемая путем вычитания из суммы активов общества, принимаемых к расчету, суммы его пассивов, принимаемых к расчету (пункт 1 Порядка).

Показатели входящие в состав активов и пассивов, принимаемых к расчету, установлены пунктами 3.4 Порядка.

В Федеральном законе от 06.12.2011 №402-ФЗ «О бухгалтерском учете» (далее - Закон №402-ФЗ) дано понятие бухгалтерской (финансовой) отчетности - информация о финансовом положении экономического субъекта на отчетную дату, финансовом результате его деятельности и движении денежных средств за отчетный период, систематизированная в соответствии с требованиями, установленными настоящим Федеральным законом (пункт 1 статьи 3).

Согласно части 1 статьи 14 Закона №402-ФЗ годовая бухгалтерская (финансовая) отчетность, за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом, состоит из бухгалтерского баланса, отчета о финансовых результатах и приложений к ним.

Согласно части 1 статьи 15 Закона №402-ФЗ отчетным периодом для годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности (отчетным годом) является календарный год - с 1 января по 31 декабря включительно, за исключением случаев создания, реорганизации и ликвидации юридического лица.

Положение по бухгалтерскому учету «Бухгалтерская отчетность организации», утвержденное приказом Министерства финансов Российской Федерации от 06.07.1999 №43-н, устанавливает состав, содержание и методические основы формирования бухгалтерской отчетности организаций, являющихся юридическими лицами по российскому законодательству.

Одной из составляющих бухгалтерской отчетности является баланс (пункт 5 Положения). Пунктом 12 Положения установлено, что отчетной датой для составления бухгалтерской отчетности считается последний календарный день отчетного периода. При составлении бухгалтерской отчетности за отчетный год отчетным годом является календарный год с 1 января по 31 декабря (пункт 13 Положения).

Из представленного в материалы дела бухгалтерского баланса за 2013 год сумма пассивов общества составляет 66 893 000 руб., сумма активов 79 996 000 руб., соответственно стоимость чистых активов общества за 2013 год составила 13 103 000 руб.

Поскольку заявка общества не отвечала требованиям аукционной документации, закупочной комиссией обоснованно принято решение об отклонении его заявки.

Ссылка общества на предоставленный бухгалтерский баланс по состоянию на 17 апреля 2014 года не может быть принята во внимание, так как предоставление этого документа документацией не предусмотрено, оценка стоимости чистых активов осуществлялась комиссией на основании бухгалтерской отчетности за 2013 год.

Из содержания части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что правовая основа закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не ограничивается регулированием нормами данного закона.

В Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (статья 8 Конституции Российской Федерации).

В соответствии со статьей 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны обеспечить равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (часть 1 статьи 3 Закон №223-ФЗ).

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона №223-ФЗ участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Подпунктом 9 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ заказчику предоставлено право устанавливать в документации о закупке, в соответствии с положением о закупке, требования к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Предоставленное заказчику право предъявлять к участникам закупки определенные требования должно реализовываться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом №223-ФЗ принципов. Реализация заказчиком полномочий, предоставленных ему Законом № 223-ФЗ, в ущерб поименованным принципам является недопустимой.

Поскольку требование к участникам проводимого аукциона о наличии чистых активов в размере не менее 20 000 000 руб. не предусмотрено законодательством, препятствует доступу к участию в аукционе хозяйствующих субъектов размер

чистых активов которых менее установленного, необоснованно ограничивает конкуренцию участников закупки, действия организатора торгов в части предъявления такого требования противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1).

Комиссией учтено, что по результатам аукциона с ООО «Торговый Дом Транзит» заключен договор поставки угля, который может быть расторгнут только в судебном порядке, либо по соглашению сторон.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Востоктехкомплект» на действия закупочной комиссии ОАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении открытого аукциона на право заключения договора поставки угля каменного для нужд ДЗО ОАО «РАО Энергетические системы Востока» в количестве 16702 тунт (извещение №31401020739) – необоснованной.
2. Признать действия ОАО «РАО Энергетические системы Востока» при проведении указанного аукциона, выразившиеся в предъявлении к участникам аукциона требования о наличии чистых активов в размере не менее 20 000 000,00 руб. нарушением пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ОАО «РАО Энергетические системы Востока» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения закупки.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 36

15 мая 2014 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю своего решения от 15.05.2014 № 58 по делу № 8-01/113, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «РАО Энергетические системы Востока» в срок до 27.05.2014 совершить действия, направленные на устранение нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», допущенного при проведении открытого аукциона на право заключения договора поставки угля каменного для нужд ДЗО ОАО «РАО Энергетические системы Востока» в количестве 16702 тун (извещение №31401020739), с целью чего провести работу с должностными лицами, ответственными за проведение закупок, направленную на исключение установления к участникам закупок требования о наличии чистых активов в определенном размере, за исключением установленных законом случаев.

Об исполнении настоящего предписания необходимо сообщить в Хабаровское УФАС России не позднее пяти дней с даты его выполнения (с приложением подтверждающих документов).

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его выдачи.