

12 июля 2011 года г. Абакан

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

Председатель комиссии - Шалимов П.А., заместитель руководителя управления;

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

Рыбин А.С., старший специалист 3 разряда 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:

- Мелузовой Инги Леонидовны, по доверенности от 23.05.2011 года № 7,

в отсутствие представителя Красноярского филиала ОАО «ГСПИ» - «Красноярский проектно-изыскательский институт «ВНИПИЭТ», уведомленного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения жалобы, представившего ходатайство от 07.07.2011 года № 00-11/1611 (входящий № 350ф) о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя Красноярского филиала ОАО «ГСПИ» - «Красноярский проектно-изыскательский институт «ВНИПИЭТ»,

рассмотрев жалобу № 75 Красноярского филиала ОАО «ГСПИ» - «Красноярский проектно-изыскательский институт «ВНИПИЭТ» на действия конкурсной комиссии уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия при проведении открытого конкурса № ОК/11-000739 на право заключения государственного контракта на выполнение проектных и изыскательских работ и изготовление технической документации по объекту: «Перинатальный центр на 150 коек в городе Абакане», и результаты проведения внеплановой проверки действий указанного уполномоченного органа, 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 05.07.2011 года (входящий № 1906) поступила жалоба Красноярского филиала ОАО «ГСПИ» - «Красноярский проектно-изыскательский институт «ВНИПИЭТ» на действия конкурсной комиссии уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия при проведении открытого конкурса № ОК/11-000739 на право заключения государственного контракта на выполнение проектных и изыскательских работ и изготовление технической документации по объекту: «Перинатальный центр на 150 коек в городе Абакане», в которой указано следующее.

ОАО «Государственный специализированный проектный институт», в лице заместителя директора института – директора Красноярского филиала ОАО «ГСПИ» - «КПИИ «ВНИПИЭТ», подало заявку на участие в конкурсе. В допуске к торгам было отказано. Как указано в Приложении к Протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 20.06.2011 года № 0380200000111000706-2 участник размещения заказа не допущен «на основании пункта 1) части 1 статьи 12, подпункта е) пункта 1) части 3 статьи 25 Закона о размещении заказов несоответствие требованиям конкурсной документации и пункта 15 части 3 Конкурсной 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».

С решением конкурсной комиссии ОАО «ГСПИ» не согласно, поскольку (согласно статьи 1 Федерального закона от 08.02.1998 года № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» и статьи 1 Федерального закона от 26.12.1995 года № 208-ФЗ «Об акционерных обществах») Закон об обществах с ограниченной ответственностью не регламентирует (не определяет) правовое положение и, следовательно, не распространяет свое действие на юридические лиц, созданные и осуществляющие свою деятельность в форме акционерных обществ.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 17, 25, 57, 60 Закона о размещении заказов ОАО «ГСПИ» просит выдать предписание об отмене протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 20.06.2011 года № 0380200000111000706-2, допустить к участию в указанном конкурсе и признать участником конкурса ОАО «ГСПИ», в лице заместителя директора института - директора Красноярского филиала ОАО «ГСПИ» - «КПИИ «ВНИПИЭТ».

11.07.2011 года (входящий № 1964) в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия поступили письменные пояснения по жалобе Красноярского филиала ОАО «ГСПИ» - «Красноярский проектно-изыскательский институт «ВНИПИЭТ» уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия, в которых указано несогласие с доводами в полном объеме по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом е) части 3 статьи 25 Закона о размещении заказа заявка участника размещения заказа должна содержать 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, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, обеспечения исполнения контракта являются крупной сделкой.

В соответствии с частью 1 статьи 27 Закона о размещении заказов конкурсная комиссия рассматривает заявки на участие в конкурсе на соответствие требованиям, установленным конкурсной документацией, и соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 Закона о размещении заказов.

Согласно описи документов, представляемых для участия в конкурсе на право заключения государственного контракта на выполнение проектных и изыскательских работ и изготовление технической документации по объекту: «Перинатальный центр на 150 коек в г. Абакане» Красноярского филиала ОАО «ГСПИ» - «Красноярский проектно-изыскательский институт «ВНИПИЭТ» подтверждает, что для участия в конкурсе обществом направляются следующие документы, в частности, решение о крупной сделке под номером 9 (номер страницы 52).

Таким образом, включив в опись документов, представляемых для участия в конкурсе пункт 9 относительно предоставления решения о крупной сделке, Красноярский филиал ОАО «ГСПИ» - «Красноярский проектно-изыскательский институт «ВНИПИЭТ» тем самым определило, что существуют обстоятельства, предусмотренные действующим законодательством, в связи с

которыми необходимо предоставление данного решения.

В составе заявки на участие в конкурсе Красноярский филиал ОАО «ГСПИ» - «Красноярский проектно-изыскательский институт «ВНИПИЭТ» представил решение, подписанное директором ОАО «ГСПИ» И.А. Вергизаевым, составленное в нарушение статей 78, 79 Закона об акционерных обществах, а именно в решении не указаны лица, являющиеся сторонами, выгодоприобретателями в сделке, цена, предмет сделки и иные ее существенные условия, также в соответствии с подпунктом 28 пункта 12.1 Устава решение о крупной сделке отнесено к компетенции общего собрания акционеров и не может быть передано исполнительному органу.

Данные утверждения подтверждаются арбитражной практикой (Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 11.11.2010 года дело № А74-2616/2010).

Указание в протоколе в причине отклонения на Федеральный закон № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» является технической ошибкой. Данная ошибка является малозначительной и не как не могла повлиять на результаты торгов.

На основании вышеизложенного и руководствуясь нормами статей 25, 60 Закона о размещении заказов, статей 78, 79 Закона об акционерных обществах уполномоченный орган просит в жалобе Красноярского филиала ОАО «ГСПИ» - «Красноярский проектно-изыскательский институт «ВНИПИЭТ» отказать.

Представитель уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия Мелузова И.Л. подтвердила доводы, указанные в 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 пришла к следующим выводам.

12.05.2011 года на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов <http://zakupki.gov.ru> размещена информация (Извещение, Конкурсная документация, Смета на проектные и изыскательские работы) о проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на выполнение проектных и изыскательских работ и изготовление технической документации по объекту: «Перинатальный центр на 150 коек в городе Абакане».

Форма торгов – открытый конкурс. Заказчик – Государственное казенное учреждение «Управление капитального строительства». Уполномоченный орган – Государственный комитет по размещению государственных заказов Республики Хакасия. Предмет конкурса – право заключения государственного контракта на выполнение проектных и изыскательских работ и изготовление технической документации по объекту: «Перинатальный центр на 150 коек в городе Абакане». Номер заказа 038020000011000706. Начальная (максимальная) цена контракта 29 847 506 рублей 00 копеек. Размер обеспечения заявки – 1 492 375 рублей 30 копеек. Размер обеспечения исполнения контракта – 8 954 251 рублей 80 копеек.

Заявка о размещении государственного заказа № 2870.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе № ОК/11-000739 от 20.06.2011 года № 2 комиссия уполномоченного органа рассмотрела заявку участника размещения заказа – ОАО «Государственный специализированный проектный институт» и приняла решение не допустить общество к участию в конкурсе «на основании пункта 1 части 1 статьи 12, подпункта е) пункта 1) части 3 статьи 25 Закона о размещении заказов несоответствие требованиям конкурсной документации и пункта 15 части 3 конкурсной 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»).

В соответствии с подпунктом е) пункта 1) части 3 статьи 25 Закона о размещении заказов заявка на участие в конкурсе должна содержать сведения и документы об участнике размещения заказа, подавшем такую заявку: 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, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, обеспечения исполнения контракта являются 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.

В пункте 15 «Документация, входящая в заявку на участие в конкурсе» раздела III «Порядок подготовки заявок на участие в конкурсе» Конкурсной документации на право заключения государственного контракта на выполнение проектных и изыскательских работ и изготовление технической документации по объекту: «Перинатальный центр на 150 коек в городе Абакане» № ОК/11-000739, утвержденной председателем Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия Ольховской Е.В., установлено, что заявка на участие в конкурсе, подготовленная участником размещения заказа, должна содержать следующие документы, в том числе: 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, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, обеспечения исполнения контракта являются крупной сделкой.

Согласно части 1 статьи 78 Закона об акционерных обществах крупной сделкой считается 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 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату, за исключением сделок, совершаемых в процессе обычной хозяйственной деятельности общества, сделок, связанных с размещением посредством подписки (реализацией) обыкновенных акций общества, и сделок, связанных с размещением эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в обыкновенные акции общества. Уставом общества могут быть установлены также иные случаи, при которых на совершаемые обществом сделки распространяются порядок одобрения крупных сделок, предусмотренный Законом об акционерных обществах.

В части 1 статьи 79 Закона об акционерных обществах установлено, что крупная сделка должна быть одобрена советом директоров (наблюдательным советом) общества или общим собранием акционеров в соответствии со статьей 79 Закона об акционерных обществах.

В пункте 10 Описи документов ОАО «Государственный специализированный проектный институт», представленных для участия в

открытом конкурсе № ОК/11-000739 содержится документ «Решение о крупной сделке» - страница 52.

На странице 52 тома конкурсной заявки участника размещения заказа ОАО «Государственный специализированный проектный институт» представлен документ под названием «О крупной сделке», подписанный директором И.А. Вергизаевым, где содержится следующее: «Заключение договора на выполнение проектных и изыскательских работ и изготовление технической документации по объекту: «Перинатальный центр на 150 коек в г. Абакане» № 0380200000111000706 с начальной (максимальной) ценой в размере 29 847 506, 00 (Двадцать девять миллионов восемьдесят сорок семь тысяч пятьсот шесть) рублей 00 копеек согласно п.п. 28 п. 121. Устава ОАО «ГСПИ» крупной сделкой не является».

Согласно подпунктам 13) и 14) пункта 12.1 Устава ОАО «Государственный специализированный проектный институт» к компетенции общего собрания акционеров относятся следующие вопросы: принятие решений об одобрении сделок в случаях, предусмотренных главой XI Федерального закона «Об акционерных обществах»; принятие решений об одобрении крупных сделок в случаях, предусмотренных главой X Федерального закона «Об акционерных обществах».

Таким образом, имеется несоответствие между наименованием документа в описи тома заявки и его содержанием. Приложенное к заявке на участие в открытом конкурсе решение о крупной сделке по своему содержанию решением в смысле статьи 79 Закона об акционерных обществах не является.

Обязанность участника размещения заказа представлять доказательства в подтверждение того, что для участника поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, обеспечения исполнения контракта являются крупной сделкой, Законом о размещении заказов не установлена, в связи с чем, имеются основания полагать, что у общества отсутствовала обязанность по представлению решения об одобрении или о совершении крупной сделки в целях участия в размещении государственного заказа.

Следует указать, что в составе заявки ОАО «Государственный специализированный проектный институт» представлен Бухгалтерский баланс, который согласно части 3 статьи 25 Закона о размещении заказов не является обязательным для представления документом заявки. Комиссия уполномоченного органа не производила расчет крупности сделки по балансу, так как не наделена данными полномочиями. Комиссия антимонопольного органа при рассмотрении жалобы по существу просчитала крупность сделки:

29 847 506 рублей (начальная (максимальная) цена контракта) + 1 492 375, 30 рублей (размер обеспечения заявки) + 8 954 251, 80 рублей (размер обеспечения исполнения контракта) = 40 294 133, 10 рублей.

1 616 362 000 рублей (сумма актива по балансу на конец отчетного периода) – 100 %

40 294 133, 10 рублей – X %

$X = (40\,294\,133,10 \text{ рублей} \times 100\%) : 1\,616\,362\,000 \text{ рублей} = 2,49\%$  - что не превышает 25 % стоимости имущества общества.

Таким образом, для ОАО «Государственный специализированный проектный институт» сделка по участию в открытом конкурсе на выполнение проектных и изыскательских работ и изготовление технической документации по объекту: «Перинатальный центр на 150 коек в городе Абакане» не является крупной, поэтому одобрение не требовалось.

Вместе с тем оснований для вывода о том, что общество в силу подпункта е) пункта 1) части 3 статьи 25 Закона о размещении заказов не обязано представлять такое решение, у конкурсной комиссии уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия не имелось, поскольку участник размещения заказа в своей конкурсной заявке обозначил документ, предусмотренный названной правовой нормой, и представил документ с несоответствующим наименованием.

Таким образом, представление участником размещения заказа документа с наименованием в описи «решение о крупной сделке», но с информацией о том, что сделка таковой не является (подписано директором), при условии, что учредительные документы участника предусматривают одобрение таких решений общим собранием акционеров, является основанием для применения пункта 1) части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов, поскольку по содержанию документ не является решением об одобрении или о совершении крупной сделки, а вследствие порока оформления не является бесспорным доказательством того, что для данного участника сделка не является крупной (Решение Арбитражного суда Республики Хакасия от 13.08.2010 года, Постановление Третьего Арбитражного апелляционного суда от 11.11.2010 года, дело № А74-2616/2010).

Как пояснил представитель уполномоченного органа Мелузова И.А. в Протоколе рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе от 20.06.2011 года № 2 в обоснование принятого комиссией решения в отношении ОАО «Государственный специализированный проектный институт» со ссылкой на Закон об обществах с ограниченной ответственностью допущена ошибка. Под Законом об обществах с ограниченной ответственностью следует понимать Закон об акционерных обществах, что не повлияло на результаты размещения заказа.

Таким образом, аукционная комиссия уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия правомерно признала конкурсную заявку ОАО «Государственный специализированный проектный институт» не соответствующей требованиям, установленным конкурсной документацией – решение об одобрении или о совершении крупной сделки оформлено в нарушении норм Закона об акционерных обществах.

На основании вышеизложенного комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия решила признать жалобу необоснованной.

В соответствии с положениями части 3.25 Административного регламента ФАС России по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд (далее – Административный регламент), утвержденного Приказом ФАС России от 14.11.2007 года № 379, комиссией антимонопольного органа при рассмотрении жалобы ОАО «Государственный специализированный проектный институт» внеплановая проверка соблюдения законодательства Российской Федерации в сфере размещения заказов не осуществлялась. Эта проверка проводилась в соответствии с положениями части 5 статьи 17 Закона о размещении заказов при рассмотрении жалоб № 68 ОАО «Алтайгражданпроект» и № 69 «РосСтройРегионПроект».

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

На основании вышеизложенного и руководствуясь положениями пункта 1) части 1 статьи 12, части 5 статьи 17, подпункта е) пункта 1) части 3 статьи 25 Закона о размещении заказов, части 1 статьи 78, части 1 статьи 79 Закона об акционерных обществах, частей 3.25, 3.32 Административного регламента комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по контролю в сфере размещения заказов,

**РЕШИЛА:**

Признать жалобу № 75 Красноярского филиала ОАО «ГСПИ» - «Красноярский проектно-изыскательский институт «ВНИПИЭТ» на действия конкурсной комиссии уполномоченного органа – Государственного комитета по размещению государственных заказов Республики Хакасия при проведении открытого конкурса № ОК/11-000739 на право заключения государственного контракта на выполнение проектных и изыскательских работ и изготовление технической документации по объекту: «Перинатальный центр на 150 коек в городе Абакане» 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 П.А. Шалимов

Члены комиссии М.Г. Кирьян

А.С. Рыбин

А.А. Алехина