

РЕШЕНИЕ №054/06/69-459/2021

16 марта 2021 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

в присутствии представителей:

....

рассмотрев в дистанционном режиме жалобу ЗАО «БИОКАД» на действия единой комиссии уполномоченного учреждения – ГКУ НСО «УКСис» при проведении электронного аукциона №[0851200000621000552](#) на поставку лекарственного препарата для медицинского применения: Трастузумаб, размещен в ЕИС 19.02.2021г., начальная (максимальная) цена контракта 3 770 448 рублей,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ЗАО «БИОКАД» с жалобой на действия единой комиссии уполномоченного учреждения – ГКУ НСО «УКСис» при проведении электронного аукциона №[0851200000621000552](#) на поставку лекарственного препарата для медицинского применения: Трастузумаб.

Суть жалобы заключается в следующем.

В соответствии с протоколом рассмотрения единственной заявки от 03.03.2021г. единая комиссия уполномоченного учреждения признала заявку ЗАО «БИОКАД» не соответствующей требованиям п.1 ч.6 ст.69 ФЗ №44-ФЗ, а именно, за непредставление документов и информации, которые предусмотрены ч.11 ст.24.1, ч.3 или ч.3.1, 5, 8.2 ст.66 ФЗ №44-ФЗ, в частности, не представлено решение (копия решения) о согласии на совершение или о последующем одобрении крупных сделок по результатам электронных процедур от имени участника закупки, что не соответствует п.4 ч.11 ст.24.1 ФЗ №44-ФЗ.

Податель жалобы не согласен с данным решением единой комиссии, считает, что его заявка полностью соответствует требованиям аукционной документации и ФЗ №44-ФЗ.

Согласно п.4 ч.5 ст.66 ФЗ №44-ФЗ вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копию данного решения в случае, если требование о необходимости наличия данного решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и для участника такого аукциона заключаемый контракт или предоставление обеспечения заявки на участие в таком аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой. Аналогичные требования установлены в инструкции по заполнению второй части заявки в п.16.2.2 аукционной документации.

По мнению подателя жалобы, из данной нормы следует, что решение об одобрении крупной сделки должно предоставляться в составе заявки на участие в электронном аукционе только в случае, если заключение контракта или предоставление обеспечения является для участника крупной сделкой. Если же заключение контракта и предоставление обеспечения не являются крупной сделкой для участника, то решение об одобрении не требуется. Отсутствие решения об одобрении крупной сделки не является основанием для отклонения заявки в таком случае.

Вместе с тем заключение контракта на сумму, равную начальной максимальной цене контракта в аукционе, а также предоставление обеспечения заявки и обеспечения исполнения контракта не является для ЗАО «БИОКАД» крупной сделкой.

По условиям аукциона начальная максимальная цена контракта составляет 3 770 448 рублей. Размер обеспечения заявки на участие в аукционе в размере – 1% от начальной (максимальной) цены контракта или 37 704, 48 рубля. Размер обеспечения исполнения контракта составляет 5% от начальной (максимальной) цены контракта или 377 044, 80 рубля. Совокупная сумма начальной максимальной цены контракта, обеспечения заявки и обеспечения исполнения контракта составляет 4 185 197, 28 рублей.

При этом, подпункт «в» п.24 ст.35 Устава ЗАО «БИОКАД» предусматривает необходимость получения одобрения Совета директоров на участие ЗАО «БИОКАД» в мероприятиях, связанных с закупкой товара, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд (государственных тендерах) на сумму свыше 1 000 000 долларов США. Согласно текущему курсу Центрального банка РФ за доллар США одобрение Совета директоров на участие ЗАО «БИОКАД» в государственных закупках требуется только при превышении суммы 76 000 000 рублей. Совокупная сумма начальной максимальной цены контракта, обеспечения заявки и обеспечения исполнения контракта по аукциону в 18 раз меньше указанного порогового значения.

Кроме того, в составе второй части заявки ЗАО «БИОКАД» была приложена справка о том, что в соответствии с Уставом ЗАО «БИОКАД» крупными и требующими одобрения сделками для ЗАО «БИОКАД» являются сделки на сумму выше 1 000 000 долларов США. В том случае, если общая стоимость НМЦК составляет менее 1 000 000 долларов США, в соответствии с Уставом ЗАО «БИОКАД» участие ЗАО «БИОКАД» в государственных (муниципальных) торгах, а также заключение ЗАО «БИОКАД» государственного контракта в случае выигрыша не требует одобрения со стороны органов управления ЗАО «БИОКАД».

Согласно бухгалтерскому балансу ЗАО «БИОКАД» на 30.09.2020 стоимость балансовых активов ЗАО «БИОКАД» составляет 41 480 973 000 рублей. 25% от указанной суммы – 10 370 243 250 рублей. Начальная максимальная цена контракта по аукциону не только не превышает указанного порога, но даже не составляет и половины данной суммы. Таким образом, участие в аукционе, заключение контракта по результатам аукциона, представление обеспечения заявки и обеспечения исполнения контракта не является для ЗАО «БИОКАД» крупной сделкой и не требует одобрения в соответствии с Законом об акционерных обществах, что было подтверждено в заявке ЗАО «БИОКАД» (приложен устав, приложена справка об отсутствии необходимости получения одобрения сделки).

Кроме того, в соответствии с ч.1 ст.78 ФЗ №208-ФЗ «Об акционерных обществах» крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности и при этом:

1) связанная с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества (в том числе заем, кредит, залог, поручительство, приобретение такого количества акций или иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции публичного общества, которое повлечет возникновение у общества обязанности направить обязательное предложение в соответствии с главой XI.1 Закона об акционерных обществах), цена или балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату;

2) предусматривающая обязанность общества передать имущество во временное владение и (или) пользование либо предоставить третьему лицу право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации на условиях лицензии, если их балансовая стоимость составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату.

Таким образом, сделка считается крупной при одновременном соблюдении двух критериев:

1. Сделка выходит за пределы обычной хозяйственной деятельности общества;
2. Сделка связана с «имущественными рисками» на сумму 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества.

Согласно Выписке из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности ЗАО «БИОКАД» является «21.20.2 Производство материалов, применяемых в медицинских целях». ЗАО «БИОКАД» имеет лицензию № 00101-ЛС на производство лекарственных средств, предназначенных для медицинского применения.

Согласно п. 3.3 Устава ЗАО «БИОКАД» одним из основных видов деятельности ЗАО «БИОКАД» также является оптовая и розничная торговля готовыми лекарственными средствами. ЗАО «БИОКАД» имеет лицензию № ФС-99-02-007846 на фармацевтическую деятельность.

Таким образом, сделки, направленные на реализацию лекарственных препаратов, являются обычной хозяйственной деятельностью для ЗАО «БИОКАД» и не требуют получения одобрения. Единая комиссия уполномоченного учреждения располагала информацией об этом, так как указанные лицензии, выписка из ЕГРЮЛ, а также устав были представлены единой комиссии в составе заявки ЗАО «БИОКАД» на участие в аукционе.

На основании изложенного, податель жалобы считает, что единая комиссия уполномоченного учреждения провела рассмотрение заявки с нарушением требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

На жалобу ЗАО «БИОКАД» от уполномоченного учреждения – ГКУ НСО «УКСис» поступили следующие возражения.

Представление участником решения об одобрении или о совершении по результатам электронных аукционов сделок, крупных сделок предусмотрено ФЗ №44-ФЗ в двух случаях:

1) при регистрации участника закупок в единой информационной системе в сфере закупок на основании подпункта «с» п.5 правил регистрации участников закупок в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и ведения единого реестра участников закупок, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.12.2018 №1752, а именно, решение (копия решения) о согласии на совершение или о последующем одобрении крупных сделок по результатам электронных процедур от имени участника закупки - юридического лица с указанием максимальных параметров условий одной сделки.

Представление указанного решения является обязательным для всех участников закупки.

2) во второй части заявки на участие в электронном аукционе на основании п.4 ч.5 ст.66 ФЗ №44-ФЗ, а именно, решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия данного решения требуются в случае, если требование о необходимости наличия данного решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и для участника такого аукциона заключаемый контракт или предоставление обеспечения заявки на участие в таком аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой.

Представление такого решения поставлено под условия, если требование о необходимости наличия данного решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и для участника такого аукциона заключаемый контракт или предоставление обеспечения заявки на участие в таком аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой. Следовательно, если наличие решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица, то его предоставление в составе второй части заявки также является обязательным.

Согласно п.4 ч.11 ст.24.1 ФЗ №44-ФЗ оператор электронной площадки, в том числе, путем информационного взаимодействия с государственными информационными системами, обеспечивает представление заказчику в сроки и случаях, установленных ФЗ №44-ФЗ, в том числе, решения (копии решения) о согласии на совершение или о последующем одобрении крупных сделок по результатам электронных процедур от имени участника закупки - юридического лица с указанием максимальных параметров условий одной сделки.

В данном случае в соответствии с п.4 ч.11 ст.24.1 ФЗ №44-ФЗ в аккредитационных документах ЗАО «БИОКАД» была представлена справка по вопросу о

необходимости одобрения участия ЗАО «БИОКАД» в государственных (муниципальных) торгах, а также заключения ЗАО «БИОКАРД» государственного контракта в случае выигрыша в таких торгах органами управления ЗАО «БИОКАРД» (во второй части заявки частником был представлен аналогичный документ).

В справке участник закупки продекларировал, что контракты стоимостью до 1 000 000 долларов США не являются для ЗАО «БИОКАД» крупной сделкой и не требуют одобрения. Вместе с тем, представленный документ не является решением (копией решения) о согласии на совершение или о последующем одобрении крупных сделок по результатам электронных процедур от имени участника закупки - юридического лица.

При этом, документ, предусмотренный п.4 ч.11 ст.24.1 ФЗ №44-ФЗ, представляется не на конкретную одобряемую сделку, а на все сделки, которые будут заключены с участником закупки в будущем. В связи с чем документ, предусмотренный п.4 ч.11 ст.24.1 ФЗ №44-ФЗ, не позволяет идентифицировать конкретную сделку, на которую дается такое одобрение.

Согласно требованиям ФЗ №44-ФЗ и правил регистрации решение (копия решения) о согласии на совершение или о последующем одобрении крупных сделок по результатам электронных процедур от имени участника закупки - юридического лица с указанием максимальных параметров условий одной сделки, предусмотренное п.4 ч.11 ст.24.1 ФЗ №44-ФЗ, в любом случае должно быть представлено участниками, независимо от того, является ли конкретная сделка для участника закупки крупной или не является.

При этом, указанный документ отсутствовал как в направленных оператором электронной площадки аккредитационных документах, так и в документах, входящих в состав второй части заявки. На основании изложенного, уполномоченное учреждение считает, что единая комиссия правомерно признала заявку ЗАО «БИОКАД» не соответствующей требованиям аукционной документации.

На основании изложенного, уполномоченное учреждение считает, что единая комиссия провела рассмотрение заявки в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

Исходя из требований ФЗ №44-ФЗ, предоставление участником решения об одобрении или о совершении по результатам электронных аукционов сделок, крупных сделок предусмотрено в двух случаях:

1) при регистрации участника закупок в единой информационной системе в сфере закупок на основании подпункта «с» п.5 правил регистрации участников закупок в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и ведения единого реестра участников закупок, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.12.2018 №1752 (далее - Правил), а именно, требуется решение (копия решения) о согласии на совершение или о последующем одобрении крупных сделок по результатам электронных процедур от имени участника закупки - юридического лица с

указанием максимальных параметров условий одной сделки. При этом, представление указанного решения является безусловным и обязательным для всех участников закупки. Выполнение данного требования фактически необходимо для надлежащей регистрации участника в ЕИС и аккредитации на ЭТП, в соответствии с требованиями ст.24.2 ФЗ №44-ФЗ и Правил, для обретения правоспособности участия во всех видах проводимых электронных закупок, также является безусловным и обязательным.

2) во второй части заявки на участие в электронном аукционе на основании п.4 ч.5 ст.66 ФЗ №44-ФЗ, а именно, решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия данного решения требуется только в случае, если требование о необходимости наличия данного решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и для участника такого аукциона заключаемый контракт или предоставление обеспечения заявки на участие в таком аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой. При этом, представление такого решения поставлено под условия, если требование о необходимости наличия данного решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и для участника такого аукциона заключаемый контракт или предоставление обеспечения заявки на участие в таком аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой. Следовательно, если наличие решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица, то его предоставление в составе второй части заявки также является обязательным.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что в составе аккредитационных документов ЗАО «БИОКАД» оператором электронной площадки единой комиссии была направлена справка о том, что контракты стоимостью до 1 000 000 долларов США не являются для ЗАО «БИОКАД» крупной сделкой и не требуют одобрения, представленный документ не является решением (копией решения) о согласии на совершение или о последующем одобрении крупных сделок по результатам электронных процедур от имени участника закупки - юридического лица. Также Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что аналогичный документ был представлен участником закупки в составе второй части заявки.

Вместе с тем, п.4 ч.11 ст.24.1 ФЗ №44-ФЗ не предусматривает возможность представления каких-либо иных документов, кроме решения (копии решения) о согласии на совершение или о последующем одобрении крупных сделок по результатам электронных процедур от имени участника закупки - юридического лица с указанием максимальных параметров условий одной сделки, в том числе справок, выписок и т.п.

Исходя из изложенного, в соответствии с требованиями п.4 ч.11 ст.24.1 ФЗ №44-ФЗ участнику закупки при аккредитации на электронной площадке необходимо представить решение (копию решения) о согласии на совершение или о последующем одобрении крупных сделок по результатам электронных процедур

от имени участника закупки - юридического лица с указанием максимальных параметров условий одной сделки в любом случае, безусловно и обязательно. При этом, требования к составу документов, установленные в п.4 ч.11 ст.24.1 ФЗ №44-ФЗ, не могут быть нивелированы ни положениями ФЗ №208-ФЗ «Об акционерных обществах», ни положениями Устава общества, поскольку являются специальной нормой, регламентирующей правоотношения по регистрации участника в ЕИС и на ЭТП.

Вместе с тем, предоставление в составе второй части заявки решения (копии решения) о согласии на совершение или о последующем одобрении крупных сделок по результатам электронных процедур от имени участника закупки - юридического лица с указанием максимальных параметров условий одной сделки в соответствии с требованиями п.4 ч.5 ст.66 ФЗ №44-ФЗ действительно не требуется, так как, исходя из параметров данной конкретной закупки, требований ФЗ №208-ФЗ и положений устава общества, данная конкретная сделка не будет являться для общества крупной сделкой.

На основании изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России решила, что единая комиссия уполномоченного учреждения провела рассмотрение заявок в соответствии с требованиями ФЗ №44-ФЗ.

При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 ФЗ №44-ФЗ внеплановой проверки данной закупки, в том числе, всей информации, размещенной в ЕИС в рамках электронного аукциона, а также действий аукционной комиссии при рассмотрении заявок, нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок не выявлены.

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15 ст.99 ФЗ №44-ФЗ, Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ЗАО «БИОКАД» на действия единой комиссии уполномоченного учреждения – ГКУ НСО «УКСис» при проведении электронного аукциона №[0851200000621000552](#) на поставку лекарственного препарата для медицинского применения: Трастузумаб необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.