

РЕШЕНИЕ № 5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю в сфере размещения заказов в присутствии представителей Краевой аукционной комиссии (Министерства сельского хозяйства Хабаровского края), ООО «Орбита», ОАО «Фирма «Хабаровскглавснаб», рассмотрев жалобы ООО «Орбита», ООО «Фирма «Хабаровскглавснаб» (материалы дел № 7-1/5, 7-1/6) на действия Краевой комиссии по проведению конкурсов или аукционов по закупке продукции для нужд учреждений здравоохранения, образования, социальной защиты населения, предприятий сельского хозяйства на сумму свыше 20 млн. рублей (далее - Краевая аукционная комиссия) при размещении государственного заказа путем проведения открытого аукциона на поставку сельскохозяйственным организациям Хабаровского края 1625 тонн селитры аммиачной марки,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступили жалобы ООО «Орбита», ОАО «Фирма Хабаровскглавснаб» на действия Краевой аукционной комиссии при размещении государственного заказа на поставку сельскохозяйственным организациям Хабаровского края 1625 тонн селитры аммиачной марки Б.

Суть обеих жалоб сводится к доводам, согласно которым Краевая аукционная комиссия неправомерно отказала в допуске к участию в торгах обоим заявителям по основаниям, не предусмотренным действующим законодательством о размещении заказов.

В рамках рассмотрения поступивших жалоб, на основании статьи 17 Федерального закона от 21.05.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 94-ФЗ) Хабаровским УФАС России принято решение о проведении внеплановой проверки, по результатам которой установлено следующее.

Извещение о проведении открытого аукциона размещено государственным заказчиком в сроки, установленные законодательством о размещении (16 декабря 2008 года), на официальном сайте www.adm.khv.ru и соответствует требованиям, предусмотренным статьей 33 Закона № 94-ФЗ.

Предметом размещаемого государственного заказа является поставка сельскохозяйственным организациям Хабаровского края 1652 тонн селитры аммиачной марки Б (содержание питательного вещества в % N не менее 34,4).

Источник финансирования – средства бюджета Хабаровского края.

Начальная (максимальная) цена контракта – 28 762 500 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения аукционных заявок от 14.01.2009 № 1 на участие в торгах подано три заявки следующих участников размещения заказа:

- ООО «АгроХимТрейд»;
- ООО «Орбита»;
- ОАО «Фирма Хабаровскглавснаб».

По результатам отбора участников торгов Краевой аукционной комиссией

принято решение об отказе в допуске к участию в аукционе:

- ООО «Орбита» (основание – «не представлена информация о годе выпуска селитры аммиачной» (нарушен пункт 4 часть 1 статьи 12 Закона № 94-ФЗ, пункт 2 части 2 документации об аукционе);

- ОАО «Хабаровскглавснаб» (основание – 1) «не представлена информация о годе выпуска селитры аммиачной» (нарушен пункт 4 часть 1 статьи 12 Закона № 94-ФЗ, пункт 2 части 2 документации об аукционе); 2) «не представлено решение об одобрении крупной сделки» (нарушен пункт 2 части 1 статьи 12 Закона № 94-ФЗ).

К участию в аукционе допущен один участник размещения заказа – ООО «АгроХимТрейд», на основании части 5 статьи 36 Закона № 94-ФЗ аукцион признан несостоявшимся.

На рассмотрении настоящего дела представители ООО «Орбита», ОАО «Фирма Хабаровскглавснаб» доводы, изложенные в жалобах, поддержали в полном объеме, дополнительно пояснили, что согласие поставить товар на условиях аукционной документации, в том числе и в соответствии с требуемым годом выпуска, выразили в аукционной заявке. Представители ОАО «Фирма Хабаровскглавснаб» также выразили мнение о неправомерности действий аукционной комиссии по отказу в допуске к участию в торгах, ввиду отсутствия в составе заявки решения об одобрении крупной сделки, исходя из следующего. В соответствии со статьей 78 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» крупной сделкой считается сделка или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо или 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. Участие в торгах, организуемых с целью удовлетворения государственных и муниципальных нужд, является одним из видов хозяйственной деятельности общества, предусмотренном Уставом (п.п. 2 ст.2 Устава), следовательно, в данном случае, одобрения участия ОАО «Фирма Хабаровскглавснаб» Советом директоров или Общим собранием акционеров Общества, не требуется.

В свою очередь, представители государственного заказчика и члены Краевой аукционной комиссии пояснили следующее. Требование о годе выпуска селитры аммиачной является существенным условием, так как, в соответствии с ГОСТ-ом 2-85 срок хранения данного продукта составляет всего 6 месяцев. Участники размещения заказа ООО «Орбита», ОАО «Хабаровскглавснаб» не представили в составе своей заявки информацию о годе выпуска селитры, чем нарушили пункт 4 части 1 статьи 12 Закона № 94-ФЗ. Отказ ОАО «Хабаровскглавснаб» в допуске к участию в аукционе по причине отсутствия решения общего собрания об одобрении крупной сделки, присутствующие на заседании Комиссии Хабаровского УФАС России, члены Краевой аукционной комиссии, считают также правомерным ввиду следующего. В соответствии с проведенным расчетом, на основании представленного ОАО «Хабаровскглавснаб» бухгалтерского баланса, и начальной (максимальной) цены государственного контракта, для ОАО «Хабаровскглавснаб» сделка на поставку селитры аммиачной является крупной. Из представленных бухгалтерских отчетов, заказчик пришел к выводу, что для выполнения поставки селитры аммиачной ОАО «Хабаровскглавснаб» необходимы заемные средства в виде кредитов или иных источников денежных средств для ее приобретения, так как по условиям расчета оплата производится заказчиком по факту поставки товара.

Изучив материалы дел № 7-1/ 5; 7-1/ 6, заслушав мнения сторон, участвующих в рассмотрении настоящих дел, Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к следующим выводам.

Пунктом 2.3.2 аукционной документации определено, что заявка на участие в аукционе, которую представляет участник в соответствии с настоящей документацией, должна быть подготовлена по форме, представленной в приложении № 2.

Таким образом, заказчиком установлена обязательная для заполнения форма аукционной заявки (Приложение № 2), которая включала в себя ссылку на обязанность участника размещения заказа поставить товар, требуемый заказчику, в соответствии с требованиями аукционной документации.

Раздел II части 2 аукционной документации «Техническое задание» содержит основные технические требования к товару, являющемуся предметом торгов, а именно: качество селитры аммиачной марки Б (содержание питательного вещества в % N не менее 34,4) должно соответствовать требованиям ГОСТа 2-85 и подтверждаться сертификатом качества производителя. Год выпуска селитры аммиачной 2009 год.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 12 Закона № 94-ФЗ участник размещения заказа не допускается к участию в торгах в случае несоответствия его заявки требованиям аукционной документации.

Поскольку оба участника размещения заказа: ООО «Орбита», ОАО «Хабаровскглавснаб» представили на рассмотрение Краевой аукционной комиссии заявки по форме, установленной заказчиком, в которых зафиксировано согласие данных хозяйствующих субъектов обеспечить поставку необходимого товара в соответствии с требованиями аукционной документации, решение Краевой аукционной комиссии по отказу данным организациям в участии в торгах на основании пункта 4 части 1 статьи 12 Закона № 94-ФЗ является неправомерным.

Решение Краевой аукционной комиссии об отказе в допуске к участию в открытом аукционе ОАО «Хабаровскглавснаб» по причине непредставления решения общего собрания об одобрении крупной сделки (с ссылкой на пункт 2 части 1 статьи 12 Закона № 94-ФЗ) представляется необоснованным ввиду следующих обстоятельств.

Частью 2 статьи 35 Закона № 94-ФЗ установлен исчерпывающий перечень документов и сведений, которые должна содержать аукционная заявка. Представление решения об одобрении общим собранием акционеров (совета директоров) крупной сделки открытого акционерного общества – участника торгов данным перечнем не предусмотрено. Частью 3 статьи 35 установлено, что требовать от участника размещения заказа иных документов и сведений (за исключением перечисленных частью 2 данной нормы), не допускается.

Пунктом 2 части 1 статьи 12 Закона № 94-ФЗ определено, что участник размещения заказа не допускается к участию в торгах в случае несоответствия требованиям, установленным статьей 11 Закона № 94-ФЗ.

Частью 1 статьи 11 Закона № 94-ФЗ определены следующие обязательные требования к участнику размещения заказа:

1) соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов;

2) непроведение ликвидации участника размещения заказа - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя

банкротом и об открытии конкурсного производства;

3) неприостановление деятельности участника размещения заказа в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе;

4) отсутствие у участника размещения заказа задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год.

Среди перечисленных положений статьи 11 Закона № 94-ФЗ не предусмотрено требование к участникам размещения заказа о наличии решения общего собрания акционеров (совета директоров). При таких обстоятельствах, отказ Краевой аукционной комиссии в допуске к участию в аукционе ОАО «Хабаровскглавснаб» по причине отсутствия у него указанного одобрения, со ссылкой на статью 11 Закона № 94-ФЗ, является неправомерным.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 12, 35, 36, 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Орбита» на действия Краевой комиссии по проведению конкурсов или аукционов по закупке продукции для нужд учреждений здравоохранения, образования, социальной защиты населения, предприятий сельского хозяйства на сумму свыше 20 млн. рублей - обоснованной.

2. Признать жалобу ОАО «Хабаровскглавснаб» на действия Краевой комиссии по проведению конкурсов или аукционов по закупке продукции для нужд учреждений здравоохранения, образования, социальной защиты населения, предприятий сельского хозяйства на сумму свыше 20 млн. рублей - обоснованной.

3. Признать в действиях Краевой комиссии по проведению конкурсов или аукционов по закупке продукции для нужд учреждений здравоохранения, образования, социальной защиты населения, предприятий сельского хозяйства на сумму свыше 20 млн. рублей нарушения части 2 статьи 12 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать Краевой комиссии по проведению конкурсов или аукционов по закупке продукции для нужд учреждений здравоохранения, образования, социальной защиты населения, предприятий сельского хозяйства на сумму свыше 20 млн. рублей предписание об устранении допущенных нарушений Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» путем повторного проведения аукциона со стадии рассмотрения аукционных заявок.

Настоящее решение может быть обжаловано в трехмесячный срок со дня его оглашения в Арбитражный суд Хабаровского края.

ПРЕДПИСАНИЕ № 2

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по

Хабаровскому краю по контролю в сфере размещения заказов на основании своего решения от 22.01.2009 № 5 по делу № 7-1/5, 6 о нарушении Краевой комиссией по проведению конкурсов или аукционов по закупке продукции для нужд учреждений здравоохранения, образования, социальной защиты населения, предприятий сельского хозяйства на сумму свыше 20 млн. рублей законодательства Российской Федерации о размещении заказов (часть 2 статья 12 Федерального Закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Краевой комиссии по проведению конкурсов или аукционов по закупке продукции для нужд учреждений здравоохранения, образования, социальной защиты населения, предприятий сельского хозяйства на сумму свыше 20 млн. рублей устранить нарушения части 2 статьи 12 Федерального Закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», допущенные в ходе проведения открытого аукциона на поставку селитры аммиачной марки Б для нужд сельскохозяйственных организаций Хабаровского края.

Для чего необходимо:

- отменить протокол № 1 от 14.01.2009 года рассмотрения заявок на участие в аукционе;
- в срок до 05.02.2009 года повторно провести процедуру рассмотрения аукционных заявок в соответствии с действующим законодательством о размещении заказов.

Об исполнении настоящего предписания сообщить **в срок до 05.02.2009 года.**

Настоящее предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание: в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, его территориального органа, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере 50 тысяч рублей, на юридических лиц – в размере 500 тысяч рублей.