

РЕШЕНИЕ № 08-04-43

о результатах внеплановой проверки соблюдения законодательства в сфере закупок

«17» мая 2016 года

г. Новосибирск

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

Швалов А.Г. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;
Сухоплюев Д.В. - заместитель начальника отдела контроля закупок, член Комиссии;
Растворцев С.Н. - главный специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии,

в отсутствие представителей администрации Ильинского сельсовета Доволенского района Новосибирской области (ул. Ленина, 85, с. Ильинка, Доволенский район, НСО, 632456), ООО «Альянсстрой», а также представителей ГКУ НСО «Управление контрактной системы»,

в результате осуществления внеплановой проверки электронного аукциона № 0851200000615003009 по обращению от ООО «Альянсстрой» о нарушениях Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе...» при проведении электронного аукциона №0851200000615003009,

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении электронного аукциона №0851200000615003009 было размещено на официальном сайте РФ www.zakupki.gov.ru 15.06.2015г. Начальная (максимальная) цена контракта - 6 427 940 рублей.

11.04.2016г. в Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Альянсстрой» с просьбой провести внеплановую проверку, в том числе, электронного аукциона №0851200000615003009. Заявитель считает, что заказчик при проведении указанной закупки незаконно отказался от заключения контракта с победителем электронного аукциона. Указанные действия заказчика привели к тому, что контракты заключались по цене, существенно отличающейся от цены, сформированной по результатам электронного аукциона, что привело к ущербу для соответствующего бюджета.

13.07.2015г. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru был размещен протокол подведения итогов, в соответствии с которым заявка ОАО «Тулинское» была признана соответствующей требованиям документации электронного аукциона единой комиссией ГКУ НСО «УКСис». Однако, 20.07.2015г. администрацией Ильинского сельсовета Доволенского района Новосибирской области был размещен протокол отстранения участника закупки. В соответствии с указанным протоколом комиссия заказчика отстранила участника закупки - ОАО «Тулинское» со следующим обоснованием принятого решения: «Согласно ч. 6.1 ст. 66 Федерального Закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере

закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником электронного аукциона в соответствии с [ч. 3](#) и [5](#) ст. 66 Федерального Закона № 44-ФЗ, аукционная комиссия обязана отстранить такого участника от участия в электронном аукционе на любом этапе его проведения.

Согласно п. 4 ч. 5 ст. 66 Федерального Закона № 44-ФЗ вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия 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.

Согласно п. ч. 2 ст. 61 Федерального Закона № 44-ФЗ решение об одобрении или о совершении по результатам таких аукционов сделок от имени этого участника закупки - юридического лица с указанием информации о максимальной сумме одной сделки. В случае, если требование о необходимости наличия данного решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица, данное решение принимается в порядке, установленном для принятия решения об одобрении или о совершении крупной сделки. В иных случаях данное решение принимается лицом, уполномоченным на получение аккредитации от имени этого участника закупки - юридического лица.

Во второй части заявки участником – Открытое акционерное общество "Тулинское" представлен Протокол внеочередного собрания акционеров Открытого акционерного общества «Тулинское» от 01.04.2015 года, согласно которого внеочередным собранием акционеров (100 % общего количества голосующих акции) в соответствии с Федеральным Законом "Об акционерных обществах" принято решение об одобрении или о совершении по результатам проведения открытых аукционов в электронной форме на электронных площадках от имени участника размещения заказа – открытого акционерного общества «Тулинское» с максимальной суммой по одной такой сделке не более 500 000 000 (пятьсот миллионов) рублей.

Согласно указанного протокола решение принято в соответствии с Федеральным Законом от 26.12.1995 N 208-ФЗ "Об акционерных обществах". Так указано, что для принятия решения по данному вопросу согласно Федерального Закона от 26.12.1995 N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" требуется большинство (50+1) голосов от числа принявших участие в голосовании по данному вопросу повестки дня.

Согласно подп. 17 п. 12.1.1 Устава ОАО «Тулинское» (представлен участником в реестре организации, получивших аккредитацию на сайте оператора электронной площадки) к компетенции общего собрания акционеров относится принятие решения об одобрении крупных сделок, предусмотренных ст. 79 Федерального закона "Об акционерных обществах". Согласно подп. 21 п. 14.1.2 к компетенции совета директоров относится принятие решение об одобрении крупных сделок, в

случаях предусмотренных Главой X Федерального закона "Об акционерных обществах".

Согласно п. 1 ст. 78 Федерального закона от 26.12.1995 N 208-ФЗ "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, определённой по данным его бухгалтерской отчётности на последнюю отчётную дату, за исключением сделок, совершаемых в процессе обычной хозяйственной деятельности общества, сделок, связанных с размещением посредством подписки (реализацией) обыкновенных акций общества, сделок, связанных с размещением эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в обыкновенные акции общества, и сделок, совершение которых обязательно для общества в соответствии с федеральными законами и (или) иными правовыми актами Российской Федерации и расчёты по которым производятся по ценам, определённым в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, или по ценам и тарифам, установленным уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти. Уставом общества могут быть установлены также иные случаи, при которых на совершаемые обществом сделки распространяется порядок одобрения крупных сделок, предусмотренный настоящим Федеральным законом.

В случае отчуждения или возникновения возможности отчуждения имущества с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется стоимость такого имущества, определённая по данным бухгалтерского учета, а в случае приобретения имущества - цена его приобретения.

Согласно ч. 2, 3 ст. 79 указанного Федерального закона решение об одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество, стоимость которого составляет от 25 до 50 процентов балансовой стоимости активов общества, принимается всеми членами совета директоров (наблюдательного совета) общества единогласно, при этом не учитываются голоса выбывших членов совета директоров (наблюдательного совета) общества. В случае, если единогласие совета директоров (наблюдательного совета) общества по вопросу об одобрении крупной сделки не достигнуто, по решению совета директоров (наблюдательного совета) общества вопрос об одобрении крупной сделки может быть вынесен на решение общего собрания акционеров. В таком случае решение об одобрении крупной сделки принимается общим собранием акционеров большинством голосов акционеров - владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров. Решение об одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество, стоимость которого составляет более 50 процентов балансовой стоимости активов общества, принимается общим собранием акционеров большинством в три четверти голосов акционеров - владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров.

Согласно ч. 1, ч. 4 ст. 79 Федерального закона от 26.12.1995 N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" крупная сделка должна быть одобрена советом директоров (наблюдательным советом) общества или общим собранием акционеров в соответствии с настоящей статьёй. В решении об одобрении крупной сделки должны быть указаны лицо (лица), являющееся ее стороной

(сторонами), выгодоприобретателем (выгодоприобретателями), цена, предмет сделки и иные ее существенные условия.

Согласно ст. 153 Гражданского Кодекса Российской Федерации сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

В данном Протоколе участник самостоятельно указал на то, что данное решение принято в соответствии с Федеральным Законом от 26.12.1995 N 208-ФЗ "Об акционерных обществах", но при этом данным участником данное решение оформлено не надлежащим образом. В решении, зафиксированном в Протоколе внеочередного собрания акционеров от 01.04.2015 года, не указано лицо, являющееся стороной сделки, выгодоприобретатель, предмет сделки и ее существенные условия. Таким образом, участник не предоставил надлежащее решение об одобрении или о совершении крупной сделки».

Для всестороннего анализа указанного решения заказчика об отстранении участника закупки Новосибирское УФАС России, в рамках проведения указанной проверки, истребовало объяснения ГКУ НСО «УКСис» по факту отстранения комиссией заказчика ОАО «Тулинское», т.к. уполномоченное учреждение 13.07.2015г. приняло решение о том, что указанная заявка участника закупки соответствует требованиям действующего законодательства в сфере закупок. Уполномоченное учреждение представило письменные пояснения следующего содержания.

ГКУ НСО «УКСис» считает такое решение комиссии заказчика незаконным по следующим обстоятельствам.

В силу положений части 1 статьи 2 Федерального закона № 44-ФЗ законодательство о контрактной системе основывается в том числе и на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ). В соответствии с Уставом ОАО «Тулинское» данный участник электронного аукциона имеет организационно-правовую форму открытого акционерного общества. По смыслу ч. 3 ст.96 ГК РФ правовое положение акционерного общества, а также права и обязанности акционеров определяются в соответствии с ГК РФ и законом об акционерных обществах.

На основании 4.1 ст. 78 Федерального Закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее - закон №208-ФЗ), 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 (финансовой) 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, сделок, связанных с размещением эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в обыкновенные акции общества, и сделок, совершение которых обязательно для общества в соответствии с федеральными законами и (или) иными правовыми актами Российской Федерации и расчеты по которым производятся по ценам, определенным в порядке, установленном Правительством

Российской Федерации, или по ценам и тарифам, установленным уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти. Уставом общества могут быть установлены также иные случаи, при которых на совершаемые обществом сделки распространяется порядок одобрения крупных сделок, предусмотренный настоящим Федеральным законом.

В случае отчуждения или возникновения возможности отчуждения имущества с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется стоимость такого имущества, определенная по данным бухгалтерского учета, а в случае приобретения имущества - цена его приобретения.

По смыслу п.4 ч.5 ст. 66 Закона № 44-ФЗ вторая часть заявки участника электронного аукциона в обязательном порядке должна содержать решение об одобрении или о совершении крупной сделки при наличии совокупности следующих условий 1) требование о наличии данного решения для совершения крупной сделки установлено законом или учредительными документами юридического лица - участника электронного аукциона; 2) для юридического лица - участника электронного аукциона заключаемый контракт или предоставление обеспечения заявки на участие в таком аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой.

В учредительном документе - Уставе ОАО «Тулинское» не установлено условий признания сделки крупной и о сумме такой сделки. Между тем, в соответствии с описанием объекта закупки по электронному аукциону № 0851200000615003009 предметом закупки является выполнение подрядных работ по реконструкции водопровода в с. Ильинка Доволенского района Новосибирской области. При этом, в п.3 Устава ОАО «Тулинское» указано, что основными видами деятельности данного общества является деятельность, непосредственно связанная с объектом закупки.

Таким образом, в соответствии с 4.1 ст.78 Закона № 208-ФЗ, к объекту закупки относится сделка, которая является для ОАО «Тулинское» сделкой, совершаемой в процессе обычной хозяйственной деятельности общества. В этой связи, исходя из положений п.4 ч.5 ст.66 Закона № 44-ФЗ, представление в составе второй части заявки решения об одобрении крупной сделки не требуется.

В силу положений пункта 1 части 6 статьи 69 Закона № 44-ФЗ, вторая часть заявки на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае непредставления документов и информации, которые предусмотрены частью 5 статьи 66 Закона № 44-ФЗ, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

С учетом изложенного, единая комиссия по осуществлению закупок ГКУ НСО «УКСис», действуя в рамках полномочий, установленных Законом 44-ФЗ, не нашла оснований для признания второй части заявки ОАО «Тулинское» не соответствующей требованиям аукционной документации, поскольку из документов и информации, содержащихся в составе заявки Общества, следует, что заключение контракта на выполнение по заданию заказчика подрядных работ по реконструкции водопровода, относится к его обычной хозяйственной

деятельности и в силу закона не требует специального одобрения участников (учредителей) данного участника закупки.

Также, по мнению уполномоченного учреждения, комиссия заказчика по рассмотрению вопроса об отстранении участника закупки неправомерно пересмотрела решение единой комиссии по осуществлению закупок ГКУ НСО «УКСис», чем превысила свои полномочия в сфере контрактной системы закупок, поскольку пересмотр заявок участников аукциона на этапе заключения контракта Законом № 44-ФЗ не предусмотрен.

Таким образом, уполномоченное учреждение полагает, что доводы ООО «Альянсстрой» находят свое подтверждение, в этой связи уполномоченное учреждение просит направить результаты внеплановой проверки в правоохранительные органы на предмет выявления в действиях заказчика признаков состава преступления.

Комиссия Новосибирского УФАС России, проанализировав материалы дела и пояснения уполномоченного учреждения, установила следующее.

В соответствии с п.4 ч.5 ст.66 Федерального закона № 44-ФЗ вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, 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.

В соответствии с уставом ОАО «Тулинское» крупными сделками не признаются сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества. Также в п.3 устава ОАО «Тулинское» указано, что основными видами деятельности данного общества является деятельность, непосредственно связанная с объектом закупки. В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ ОАО «Тулинское» к основному виду деятельности общества относятся работы по производству общестроительных работ по прокладке местных трубопроводов, линий связи и линий электропередачи, включая взаимосвязанные вспомогательные работы. С учетом изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу, что заключаемый контракт по результатам электронного аукциона № 0851200000615003009 не будет являться для ОАО «Тулинское» крупной сделкой, т.к. указанные работы будут относиться к обычной хозяйственной деятельности общества. Таким образом, заявка ОАО «Тулинское» соответствовала требованиям действующего законодательства в сфере закупок.

Также необходимо отметить следующее. В соответствии с ч.9 ст.31 Федерального закона № 44-ФЗ отстранение участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) или отказ от заключения контракта с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется в любой момент до заключения контракта, если заказчик или комиссия по осуществлению закупок обнаружит, что участник закупки не соответствует требованиям, указанным в [части 1, частях 1.1, 2 и 2.1](#) (при наличии таких требований) настоящей статьи, или представил недостоверную

информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям.

В соответствии с протоколом отстранения участника закупки от 20.07.2015г. основания, по которым комиссия заказчика приняла решение отстранить участника закупки - ОАО «Тулинское», не могут расцениваться как недостоверная информация в составе заявки. Иные нормы Федерального закона № 44-ФЗ не позволяют комиссии заказчика проводить повторное рассмотрение вторых частей заявок участников закупки, тем более, при наличии на то уполномоченного учреждения – ГКУ НСО «УКСис». Фактически комиссия администрации Ильинского сельсовета Доволенского района Новосибирской области нарушила порядок проведения электронного аукциона, т.к. совершила действия по пересмотру документов, представленных участником закупки в составе заявки, на соответствие требованиям документации и действующему законодательству, тем самым подменила полномочия единой комиссии ГКУ НСО «УКСис». С учетом изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу, что в действиях комиссии администрации Ильинского сельсовета Доволенского района Новосибирской области усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного ч.2 ст.7.30 КоАП РФ (отстранение участника закупки от участия в конкурсе, аукционе (далее в настоящей части - отказ в допуске к участию в закупке) по основаниям, не предусмотренным законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок), т.к. комиссией заказчика нарушена ст.69 Федерального закона № 44-ФЗ.

На основании вышеизложенного и руководствуясь п.2 ч.15 и п.2 ч.22 ст.99 ФЗ №44-ФЗ, Комиссия Новосибирского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать комиссию администрации Ильинского сельсовета Доволенского района Новосибирской области (632456, Новосибирская область, Доволенский район, село Ильинка, улица Ленина 85) нарушившей ст.69 Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе...»;
2. Передать материалы ответственному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по ч.2 ст.7.30 КоАП РФ, в отношении председателя и членов комиссии администрации Ильинского сельсовета Доволенского района Новосибирской области;
3. Направить материалы проверки в прокуратуру Новосибирской области для оценки действий должностных лиц администрации Ильинского сельсовета Доволенского района Новосибирской области при осуществлении закупки №0851200000615003009 на предмет наличия признаков преступления коррупционной направленности.