

РЕШЕНИЕ № 45

Резолютивная часть решения оглашена 09 июля 2010 года. В полном объеме решение изготовлено 09 июля 2010 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей ЗАО «Восток-Аудит», ФГУП «СУ № 701 при Спецстрое России», ЗАО «Аудит-Центр», рассмотрев дело № 08-01/180 по признакам нарушения ФГУП «СУ № 701 при Спецстрое России» части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило заявление ЗАО «Восток-Аудит» на действия ФГУП «СУ № 701 при Спецстрое России» при проведении открытого конкурса по отбору аудиторской организации для осуществления ежегодного обязательного аудита бухгалтерского учета и отчетности ФГУП «СУ № 701 при Спецстрое России».

Заявитель полагает, что заказчиком при проведении конкурса допущены нарушения федерального законодательства о размещении заказов, антимонопольного законодательства, в части необоснованного ограничения доступа к участию в торгах, нарушения порядка определения победителя торгов. В заседании Комиссии представитель заявителя в полном объеме поддержал доводы жалобы, дополнительно пояснив, что при составлении протокола вскрытия конвертов с заявками на участие конкурсе от 11.05.2010 № 1 членами комиссии указаны Ч., А., С., П., секретарем комиссии определена П., тогда как в электронной версии протокола от 11.05.2010 № 100408/920794/1/1 членами комиссии указаны только Ч., А., С., а П. обозначена в протоколе секретарем комиссии. Из содержания конкурсной документации четко не следует сколько лотов обозначено в предмете конкурса.

Представитель ответчика пояснил, что нарушение порядка оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе допущено по технической ошибке программного обеспечения, рассчитывающего итоговый рейтинговый бал конкурсных предложений, протокол оценки заявок на участие в конкурсе, содержащий недостоверные сведения отменен конкурсной комиссией, на официальном сайте Российской Федерации размещен новый протокол оценки. Оценка конкурсных предложений по цене контракта проведена в соответствии с действующим законодательством. В конкурсную документацию внесены изменения, которые учитывались конкурсной комиссией при оценке всех поступивших заявок. Нарушение сроков размещения на официальном сайте протокола вскрытия конвертов допущено по причине нахождения в служебной командировке ответственного лица.

Представитель заинтересованного лица пояснил, что в настоящий момент по результатам конкурса ФГУП «СУ № 701 при Спецстрое России» с ЗАО «Аудит-Центр» заключен договор оказания аудиторских услуг, который находится в

стадии исполнения. По мнению представителя третьего лица, ЗАО «Восток-Аудит» надлежало отказать в допуске к участию в конкурсе, так как обществом не представлено свидетельство, подтверждающее членство в саморегулируемой организации.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев материалы дела, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 4 статьи 5 Федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» договор на проведение обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности организации, в уставном (складочном) капитале которой доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, а также на проведение бухгалтерской (финансовой) отчетности государственного унитарного предприятия или муниципального унитарного предприятия заключается по итогам размещения заказа путем проведения торгов в форме открытого конкурса в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов).

В целях отбора аудиторской организации заказчиком организовано проведение открытого конкурса, утверждена конкурсная документация, на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении государственных заказов 09.04.2010 размещены извещение о проведении данного конкурса, конкурсная документация.

Конкурсной документацией установлены требования к участникам конкурса и конкурсным заявкам.

В соответствии с разделом 2 конкурсной документации заявка на участие в конкурсе должна содержать, в том числе заверенные участником конкурса копии свидетельства о государственной регистрации и свидетельства о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц о юридическом лице, зарегистрированном до 01.07.2002, сведения о наличии опыта аудиторских проверок предприятий, осуществляющих проектную и строительную деятельность как инженерно-технических воинских формирований (опыт проверок должен составлять не менее 5 лет).

Статьей 11 Закона о размещении заказов установлен исчерпывающий перечень требований к участникам размещения заказа, частью 3 статьи 25 Закона о размещении заказов установлен исчерпывающий перечень документов, предоставляемых участником размещения заказа в составе заявки на участие в конкурсе. В силу части 4 статьи 11, части 4 статьи 25 Закона о размещении заказов заказчик не вправе предъявлять к участникам размещения заказа дополнительных требований, а также требовать предоставления дополнительных документов, не поименованных в указанных законоположениях.

Кроме того, частью 2.1. статьи 22 Закона о размещении заказов установлено, что не допускается включать в конкурсную документацию требования к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника

размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Требование о наличии у участника размещения заказа опыта аудиторских проверок не менее пяти лет, а также требование предоставления документов, подтверждающих государственную регистрацию участника размещения заказа – юридического лица до 01.07.2002 (свидетельства о государственной регистрации и о внесении записи в ЕГРЮЛ) не предусмотрены действующим законодательством, противоречат статьям 11, 25 Закона о размещении заказов, необоснованно исключают возможность доступа к участию в торгах хозяйствующих субъектов, зарегистрированных после 01.07.2002, хозяйствующих субъектов, имеющих опыт аудиторской деятельности менее пяти лет, что ведет к ограничению доступа к участию в указанном конкурсе.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлен запрет на действия при проведении торгов, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Представитель ответчика затруднился пояснить на основании каких положений федерального законодательства установлены поименованные требования к участникам конкурса. Разделом 13 конкурсной документации в качестве критериев оценки заявок на участие в конкурсе установлены качество аудиторских услуг и цена договора.

Приказом начальника ФГУП «СУ № 701 при Спецстрое России» от 13.04.2010 № 139 в пункты 13, 14.9, 15.1 конкурсной документации внесены изменения, дополнен перечень критериев оценки конкурсных предложений (общая и профессиональная характеристика организации, срок предоставления гарантий качества, срок (период) оказания услуг), изменен порядок оценки заявок на участие в конкурсе по критерию «цена договора», порядок заключения договора.

Из протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе от 14.05.2010 № 3 (протокол сформированный сайтом № 100408/920794/1/3) следует, что конкурсная комиссия оценивала и сопоставляла конкурсные предложения участников конкурса по критериям, внесенным в конкурсную документацию указанным приказом. Согласно части 3 статьи 24 Закона о размещении заказов заказчик по собственной инициативе или в соответствии с запросом участника размещения заказа вправе принять решение о внесении изменений в конкурсную документацию не позднее чем за пять дней до даты окончания подачи заявок на участие в конкурсе. Изменение предмета конкурса не допускается. В течение одного дня со дня принятия решения о внесении изменений в конкурсную документацию такие изменения размещаются заказчиком в порядке, установленном для размещения извещения о проведении открытого конкурса.

Вместе с тем, информация о внесении изменений в конкурсную документацию на официальном сайте Российской Федерации не размещалась, до участников размещения заказа не доводилась, следовательно, не может считаться

официальным изменением конкурсной документации. В данной связи, проведение оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе по критериям общая и профессиональная характеристика организации, срок предоставления гарантий качества, срок (период) оказания услуг не соответствует порядку оценки и сопоставления конкурсных заявок, размещенному на официальном сайте Российской Федерации 09.04.2010. Пунктом 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлен запрет на нарушение порядка определения победителя торгов. Представитель ответчика затруднился пояснить причины неразмещения на официальном сайте Российской Федерации информации о внесении изменений в конкурсную документацию.

В соответствии с частью 7 статьи 28 Закона о размещении заказов порядок оценки заявок на участие в конкурсе устанавливается Правительством Российской Федерации. При установлении порядка оценки заявок на участие в конкурсе Правительством Российской Федерации предусматриваются виды критериев из указанных в части 4 настоящей статьи, их содержание и значимость таких критериев в зависимости от видов товаров, работ, услуг. Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2009 № 722 утверждены правила оценки заявок на участие в конкурсе на право заключить государственный или муниципальный контракт на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд (далее – постановление № 722). В первоначальной редакции конкурсной документации заказчиком установлено два критерия оценки заявок на участие в конкурсе и их значимость – цена договора – 35%, качество услуг – 65%.

Устанавливая значимость критерия «качество услуг» в размере 65% заказчик нарушил часть 4.1 статьи 28 Закона о размещении заказов, устанавливающей, что значимость качественного критерия не может превышать 20% совокупной значимости всех примененных в конкурсе критериев. Кроме того, пунктом 14.9 конкурсной документации установлен следующий порядок оценки заявок по критерию «цена договора». Финансовые предложения, содержащие стоимость проведения аудита в пределах отклонения не более чем на 25 процентов от средней стоимости, предложенной аудиторскими организациями, заявки на участие в конкурсе которых не отклонены конкурсной комиссией, получают 100 баллов. Оценка других финансовых предложений рассчитывается путем вычитания из 100 баллов корректирующей величины, которая рассчитывается как произведение 100 на отношение величины отклонения финансового предложения конкретной аудиторской организации от средней стоимости к этой средней стоимости. Разделом II постановления № 722 установлен иной порядок оценки заявок по критерию «цена договора (контракта)». В данной связи установленный конкурсной документацией порядок оценки заявок на участие в конкурсе по критерию «цена договора» противоречит постановлению № 722, нарушает пункт 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Представитель ответчика затруднился пояснить на основании каких положений федерального законодательства установлена значимость качественного критерия конкурса, а также причины установления в конкурсной документации порядка оценки заявок на участие в конкурсе по ценовому критерию отличного от порядка, установленного постановлением № 722. В проводимом конкурсе участие приняли два хозяйствующих субъекта ЗАО «Восток-Аудит» и ЗАО «Аудит-Центр», что подтверждается протоколом вскрытия конвертов с заявками на участие в

конкурсе от 11.05.2010 № 1, журналом регистрации заявок на участие в конкурсе.

Вскрытие конвертов с заявками на участие в конкурсе проведено конкурсной комиссией 11.05.2010. Частью 8 статьи 26 Закона о размещении заказов установлено, что протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе должен быть размещен на официальном сайте в течение одного дня со дня его подписания. В нарушение приведенного положения Закона о размещении заказов протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе от 11.05.2010 № 3 размещен на официальном сайте Российской Федерации 14.05.2010. Комиссия соглашается с доводом заявителя о нарушении заказчиком положений Закона о размещении заказов при указании в проекте договора на возможность его расторжения в одностороннем порядке (п.п. 8.3 проекта договора), что запрещено статьей 9 Закона о размещении заказов. Иные доводы участвующих в деле лиц Комиссия отклоняет как не имеющие правового значения для рассмотрения настоящего дела.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что заказчиком допущены существенные нарушения действующего законодательства при проведении рассматриваемого конкурса, приведшие к ограничению доступа к участию в торгах хозяйствующих субъектов, нарушению установленного законодательством порядка определения победителя торгов. Также Комиссия учла, что 26.05.2010 ФГУП «СУ № 701 при Спецстрое России» с ЗАО «Аудит-Центр» заключен договор на проведение обязательной аудиторской проверки № 281/1010р, расторжение которого в данном случае допустимо только по соглашению сторон, либо в судебном порядке. На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ФГУП «СУ № 701 при Спецстрое России» нарушившим часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении конкурса по отбору аудиторской организации для осуществления ежегодного обязательного аудита бухгалтерского учета и отчетности предприятия за 2009, 2010, 2011 годы, в части необоснованного установления требования к участникам конкурса о наличии опыта проверок не менее пяти лет, осуществления деятельности участником конкурса до 01.07.2002, необоснованного требования документов, подтверждающих государственную регистрацию участника конкурса до 01.07.2002, предоставления свидетельств о государственной регистрации, необоснованного установления в конкурсной документации значимости качественного критерия, нарушения порядка внесения изменений в конкурсную документацию, нарушения порядка оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, необоснованного установления в проекте муниципального контракта положений о возможности его расторжения в одностороннем порядке.

2. Выдать ФГУП «СУ № 701 при Спецстрое России» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

3. Предложить ФГУП «СУ № 701 при Спецстрое России» рассмотреть возможность:

3.1. В срок до 16.07.2010 отменить результаты конкурса по отбору аудиторской организации для осуществления ежегодного обязательного аудита бухгалтерского учета и отчетности предприятия за 2009, 2010, 2011 годы, разместив

соответствующее извещение на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов.

3.2. В срок до 16.07.2010 расторгнуть по соглашению сторон договор на проведение обязательной аудиторской проверки от 26.05.2010 № 281/1010р.

3.3. Привести конкурсную документацию конкурса по отбору аудиторской организации для осуществления ежегодного обязательного аудита бухгалтерского учета и отчетности предприятия за 2009, 2010, 2011 годы в соответствие с требованиями Федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, Закона о защите конкуренции.

3.4. Повторно провести конкурс по отбору аудиторской организации для осуществления ежегодного обязательного аудита бухгалтерского учета и отчетности предприятия в порядке, установленном Федеральным законом о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, а также с соблюдением требований Закона о защите конкуренции.

4. ФГУП «СУ № 701 при Спецстрое России» в срок до 20.07.2010 сообщить в Хабаровское УФАС России о решении, принятом по результатам рассмотрения пункта 3 настоящего решения (с приложением подтверждающих документов).

В случае непредставления указанной информации, либо отказа от совершения действий, указанных в пункте 3 настоящего решения, Хабаровскому УФАС России обратиться в арбитражный суд Хабаровского края с иском о признании торгов и заключенной по результатам таких торгов сделки недействительными.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ №30

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), на основании своего решения от 09.07.2010 № 45 по делу № 8-01/180 о нарушении ФГУП «СУ № 701 при Спецстрое России» (680000, г. Хабаровск, ул. Истомина, 22 «а») части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ФГУП «СУ № 701 при Спецстрое России» прекратить нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, с целью чего впредь, при проведении торгов не допускать установление в конкурсной документации положений, ограничивающих конкурентный доступ к участию в торгах хозяйствующих субъектов.

2. ФГУП «СУ № 701 при Спецстрое России» в срок до 09.08.2010 сообщить в Хабаровское УФАС России об исполнении пункта 1 настоящего предписания, с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания

антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.