РЕШЕНИЕ

№054/01/18.1-833/2019

08 мая 2019 г. г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Кузина А.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «АКГ Аудиторские Стандарты» на действия заказчика Акционерного общества «Технопарк Новосибирского Академгородка» при проведении открытого конкурса по отбору аудиторской организации отчетности АО «Академпарк» по итогам 2019 года (извещение № 31907673456 на сайте www.zakupki.gov.ru),

в присутствии: «…»

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «АКГ Аудиторские Стандарты» (вх. № 3940 от 24.04.2019 года) на действия заказчика Акционерного общества «Технопарк Новосибирского Академгородка» при проведении открытого конкурса по отбору аудиторской организации для осуществления обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности АО «Академпарк» по итогам 2019 года (извещение № 31907673456 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Заявитель сообщает следующее.

ООО «АКГ «Аудиторские Стандарты» не участвовало в данной закупке, так как считает, что Заказчик нарушил законодательство об аудиторской деятельности и провел закупку не в соответствии с федеральным законом «Об аудиторской деятельности» №307-ФЗ от 30.12.2008 Часть 4 Статьи 5 этого закона указывает на то, что «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 аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности государственной корпорации, государственной компании, публично-правовой компании, государственного унитарного предприятия или муниципального унитарного предприятия заключается по результатам проведения не реже чем один раз в пять лет открытого конкурса в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, при этом

установление требования к обеспечению заявок на участие в конкурсе и (или) к обеспечению исполнения контракта не является обязательным, (в ред. Федеральных законов от 28.12.2013 №396-ФЗ, от 01.12.2014 № 403-ФЗ, от 03.07.2016 № 236-ФЗ, от 01.05.2017 № 96-ФЗ).

Нарушение состоит в том, что Заказчик разместил Извещение о конкурсном отборе аудитора согласно федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», установив требование по форме подачи Заявки участника закупки не в электронной форме, а в письменной форме. В т.ч. на сайте http:// www.zakupki.gov.ru Извещение размещено по форме 223-ФЗ (распечатка с сайта прилага ется).

Согласно Конкурсной документации в ЧАСТИ 1. ТЕРМИНЫ И ОПРЕДЕЛЕНИЯ следует, что «Определение поставщика (подрядчика, исполнителя) - совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном Федеральным законом от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее Закон 44-ФЗ), начиная с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд (федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации) или муниципальных нужд либо в установленных Законом 44-ФЗ случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключе нием Договора.».

В то же время, Заказчик в п 12. Части III. Информационная карта «Форма подачи Заявки участника закупки» информирует о подаче заявки на участие в конкурсе в письменной форме в запечатанном конверте согласно условиям настоящей документации.

Согласно ч.43 ст. 112 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ (ред. от 27.12.2018) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» с **1** января **2019** года Заказчики определяют поставщиков (подрядчиков, исполнителей) путем проведения электронных процедур. При этом заказчики, уполномоченные органы и уполномоченные учреждения не вправе проводить открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, запрос котировок, запрос предложений не в электронной форме. (ч.43 введена Федеральным законом от 31.12.2017 № 504-ФЗ).

После размещения Извещения на сайте Заявителем было направлено на электронный адрес организатора размещения Извещения мнение, «***что ключевые слова при выборе формы проведения торгов (электронная или на бумажных носителях), т.е. специальная норма для проведения конкурса по отбору аудиторов это - пункт 4 статьи 5 Федерального закона от 30.12.2008 г. №307-ФЗ «Об аудиторской деятельности..».*** Также порядок проведения открытого конкурса определен в статьях 48-58 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О кон трактной системе...».

Заказчик в ответ прислал Правовое обоснование проведения Открытого конкурса №К03/2019 по отбору аудиторской организации для осуществления обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности АО «Академпарк» по

итогам 2019 года в бумажной форме: «...Поскольку АО «Академпарк» не является Заказчиком по Федеральному закону №44-ФЗ на АО «Академпарк» не распространяются требования подпункта 2 пункта 43 статьи 112 Федерального закона № 44-ФЗ, согласно которому Заказчики, уполномоченные органы и уполномоченные учреждения при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных, муниципальных нужд с 1 января 2019 года определяют поставщиков (подрядчиков, исполнителей) путем проведения электронных процедур.

Заявитель обращается в УФАС об отмене данной процедуры открытого конкурса в такой форме, так как считает, что таким образом Заказчик ограничил конкуренцию, которая выражается в невозможности участником закупки вносить изменения в ценовое предложение, гарантированное п.2-4 ч.9 ст. 54.5. Закона 44-ФЗ, а именно ***участвовать в проведение процедуры подачи окончательных предложений о цене контракта.***

Жалоба ООО «АКГ «Аудиторские стандарты» подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6-8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

Акционерное общество «Технопарк Новосибирского Академгородка» представило следующие возражения на жалобу.

99,997 % акций АО «Академпарк» принадлежат Новосибирской области в лице Департамента имущества и земельных отношений Новосибирской области, что подтверждается списком лиц, осуществляющих права по ценным бумагам АО «Академпарк».

Согласно пункту 4 статьи 5 Федерального закона от 30.12.2008 г. № 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 **заключается по результатам проведения** не реже чем один раз в пять лет **открытого конкурса в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе** в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, при этом установление требования к обеспечению заявок на участие в конкурсе и (или) к обеспечению исполнения контракта не является обязательным.

Порядок проведения открытого конкурса определен в статьях 48-58 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Федеральный закон №44-ФЗ).

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона №44-ФЗ, Заказчиками являются государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 данного Федерального закона бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие

закупки.

Поскольку АО «Академпарк» не относится к указанным в пункте 7 статьи 3 Федерального закона №44-ФЗ организациям, а также не является государственным или муниципальным заказчиком, АО «Академпарк» не является Заказчиком по Федеральному закону 44-ФЗ.

Открытый конкурс по отбору аудиторской организации для осуществления обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности общества во исполнение пункта 4 статьи 5 Федерального закона от 30.12.2008 г. № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» проводился АО «Академпарк» лишь в попятке. предусмотренном Федеральным законом №44-ФЗ.

Поскольку АО «Академпарк» не является Заказчиком по Федеральному закону №44- ФЗ **на АО «Академпарк» не распространяются требования** подпункта 2 пункта 43 статьи 112 Федерального закона № 44-ФЗ, согласно которому Заказчики, уполномоченные органы и уполномоченные учреждения при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных, муниципальных нужд с 1 января 2019 года определяют поставщиков (подрядчиков, исполнителей) путем проведения электронных процедур.

Содержание закупок для государственных и муниципальных нужд раскрывается в статье 13 Федерального закона №44-ФЗ, согласно которой **заказчиками осуществляются закупки для обеспечения федеральных нужд,** нужд субъектов Российской Федерации и муниципальных нужд, а именно для:

1) достижения целей и реализации мероприятий, предусмотренных государственными программами Российской Федерации (в том числе федеральными целевыми программами, иными документами стратегического и программно-целевого планирования Российской Федерации), государственными программами субъектов Российской Федерации (в том числе региональными целевыми программами, иными документами стратегического и программно целевого планирования субъектов Российской Федерации), муниципальными программами;

2) исполнения международных обязательств Российской Федерации, реализации межгосударственных целевых программ, участником которых является Российская Федерация, за исключением исполняемых в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи государственных программ;

3) выполнения функций и полномочий государственных органов Российской Федерации, органов управления государственными внебюджетными фондами Российской Федерации, государственных органов субъектов Российской Федерации, органов управления территориальными внебюджетными фондами, муниципальных органов, за исключением выполняемых в соответствии с пунктами 1 и 2 настоящей статьи функций и полномочий.

Таким образом, Закупка по отбору аудиторской организации для осуществления обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности АО «Академпарк» не является закупкой товаров, работ, услуг для обеспечения государственных, муниципальных нужд.

Исходя из вышеизложенного **АО «Академпарк» считает, что Открытый конкурс** №К03/2019 по отбору аудиторской организации для осуществления обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности АО «Академпарк» по итогам 2019 года **проводился АО «Академпарк» в бумажной форме в соответствии с требованиями действующего законодательства.**

Правовая позиция АО «Академпарк» основана на приведенных выше нормах действующего законодательства Российской Федерации, письмах Министерства экономического развития Российской Федерации (в том числе письмо № Д28и-1443 от 24.02.2017 г., письмо № Д28и-3163 от 30.11.2016 г., письмо № ОГ-Д28-11364 от 03.10.2016 г. и прочие), а также на позиции Министерства финансов Российской Федерации и Федеральной антимонопольной службы, изложенной в совместном письме от 24.01.2018 г. (№ 24-04- 06/3691, № РП/4072/18) о позиции Минфина России и ФАС России по вопросам применения Федеральных законов № 44-ФЗ и 223-ФЗ при осуществлении закупок на оказание услуг обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности.

Согласно указанному выше письму, учитывая, что пункт 7 части 4 статьи 1 Федерального закона № 223-ФЗ исключает из сферы применения Закона № 223-ФЗ только отбор аудиторской организации, проводимый в соответствии со статьей 5 Закона № 307-ФЗ, Минфин России и ФАС России приходят к следующим выводам:

1) юридические лица, являющиеся заказчиками в соответствии с Законом № 223-ФЗ и указанные в части 4 статьи 5 Закона № 307-ФЗ, осуществляют отбор аудиторской организации для проведения обязательного аудита **в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.**

При этом в письме указывается, что Федеральный закон № 44-ФЗ устанавливает различное содержание терминов "закупка" и "определение поставщика (подрядчика, исполнителя)". Термин "определение поставщика (подрядчика, исполнителя)", установленный пунктом 2 статьи 3 Закона № 44-ФЗ, включает совокупность действий, которые осуществляются, начиная с размещения извещения об осуществлении закупки и завершаются заключением контракта, - то есть по существу предполагают непосредственно отбор поставщика (подрядчика, исполнителя).

Учитывая, что часть 4 статьи 5 Закона № 307-ФЗ устанавливает обязанность указанных в данной части юридических лиц заключать договор в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок по результатам проведения открытого конкурса, Минфин России и ФАС России считают, что в отношении таких юридических лиц (за исключением заказчиков в соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона № 44-ФЗ) **применяются положения Закона** № **44-ФЗ исключительно в части определения поставщика** (подрядчика, исполнителя) **путем проведения открытого конкурса,** а также соответствующие нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок. При этом не подлежат применению положения Закона № 44-ФЗ в части планирования, нормирования закупок, исполнения заключенных контрактов.

Кроме того, в своих письмах Министерство экономического развития Российской Федерации (в том числе письмо № Д28и-1443 от 24.02.2017 г., письмо № Д28и-3163 от

30.11.2016 г., письмо № ОГ-Д28-11364 от 03.10.2016 г. и прочие) сообщает, что при проведении закупки по отбору аудиторской организации для проведения обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности **заказчику следует применять лишь процедурные нормы** Федерального закона № 44-ФЗ, регулирующие порядок проведения открытого конкурса.

Порядок проведения конкурса установлен параграфом 2 Федерального закона 44-ФЗ. При этом данный параграф, устанавливая порядок проведения процедуры как в электронной так и в бумажной форме, **не определяет в каком случае конкурс проводится в электронной, а в каком - в бумажной форме.**

Таким образом, **Открытый конкурс** №К03/2019 по отбору аудиторской организации для осуществления обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности АО «Академпарк» по итогам 2019 года **проводился АО «Академпарк» в бумажной форме в полном соответствии с порядком проведения открытого конкурса, установленным параграфом 2 Федерального закона 44-ФЗ.**

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

22 марта 2019 г. на сайте http://www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение № 31907673456 о проведении открытого конкурса по отбору аудиторской организации для осуществления обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности АО «Академпарк» по итогам 2019 года.

В соответствии с п.12 Части III. Информационной карты, формой подачи Заявки участника закупки, установлено, что участник закупки подает заявку на участие в конкурсе в письменной форме в запечатанном конверте согласно условиям настоящей документации.

Согласно части 4 статьи 5 Федерального закона от 30.12.2008 N 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 аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности государственной корпорации, государственной компании, публично-правовой компании, государственного унитарного предприятия или муниципального унитарного предприятия заключается по результатам проведения не реже чем один раз в пять лет открытого конкурса в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, при этом установление требования к обеспечению заявок на участие в конкурсе и (или) к обеспечению исполнения контракта не является обязательным.

Порядок проведения открытых конкурсов в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд установлен Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Федеральный закон № 44-ФЗ).

Выбор аудиторской организации осуществляется путем проведения открытого конкурса, т.е. информация о закупке сообщается обществом - организатором конкурса неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого конкурса, конкурсной документации и к участникам конкурса предъявляются единые требования.

Форма проведения конкурса устанавливается пп.2 п. 43 ст. 112 Федерального закона № 44-ФЗ, согласно которому с 1 января 2019 года закупки определяют поставщиков (подрядчиков, исполнителей) путем проведения электронных процедур. При этом заказчики, уполномоченные органы и уполномоченные учреждения не вправе проводить открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, запрос котировок, запрос предложений не в электронной форме.

Таким образом, поскольку порядок проведения открытого конкурса включает в себя, в том числе и выбор формы его проведения (бумажная или электронная) следовательно, заказчик АО «Технопарк» должен был при проведении конкурса руководствоваться также ст. 112 Федерального закона № 44-ФЗ, определяющей форму проведения торгов.

Учитывая изложенное, АО «Технопарк Новосибирского Академгородка» допущено нарушение порядка организации и проведения торгов.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1. ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1) Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «АКГ Аудиторские Стандарты» на действия заказчика Акционерного общества «Технопарк Новосибирского Академгородка» при проведении открытого конкурса по отбору аудиторской организации для осуществления обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности АО «Академпарк» по итогам 2019 года (извещение № 31907673456 на сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.

2) Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для принятия решения об обращении в Арбитражный суд.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.