УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/10/18.1 – 184/2020

Резолютивная часть решения оглашена 17.09.2020 года

В полном объёме решение изготовлено 21.09.2020 года г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель омиссии:	<...>	-	заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства;
члены комиссии:	<...>	-	специалист-эксперт отдела контроля органов власти,
	<...>	-	специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/10/18.1 – 184/2020 по жалобе общества с ограниченной ответственностью аудиторской компании «Бизнес-Актив» (далее также – Заявитель, Общество, ООО АК «Бизнес-Актив) на действия акционерного общества «АИЖК по Тюменской области» (далее также – Заказчик) при организации открытого конкурса на право заключения договора оказания услуг по проведению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчётности АО «АИЖК по Тюменской области» за 2020 отчётный год (реестровый номер извещения: 0467200001420000001), далее также – Конкурс, Закупка, в отсутствие представителя Заявителя, уведомлённого о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, в присутствии

представителя Заказчика:

<...>,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России, Управление) 09.09.2020 г. поступила жалоба (вх. № 9158) ООО АК «Бизнес-Актив» на

действия АО «АИЖК по Тюменской области» при организации открытого конкурса на право заключения договора оказания услуг по проведению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчётности АО «АИЖК по Тюменской области» за 2020 отчётный год (реестровый номер извещения: 0467200001420000001).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, а также ч. 17 указанной статьи Закона о защите конкуренции закреплено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении жалобы и её содержании была размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: https://tyumen.fas.gov.ru/calendarpage.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России 14.09.2020 г. в 16:30 в адрес Заказчика направлено письмо (исх. № ИВ/6871) о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Закупке о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем, п. 7 ч. 4 ст. 1 Закона о закупках установлено, что Закон о закупках не регулирует отношения, связанные с осуществлением заказчиком отбора аудиторской организации для проведения обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчётности заказчика в соответствии со ст. 5 Федерального закона от 30.12.2008 г. № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» (далее – Закон об аудиторской деятельности);

Частью 4 ст. 5. Закон об аудиторской деятельности определено, что договор на проведение обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчётности организации, в уставном (складочном) капитале которой доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, а также на проведение аудита бухгалтерской (финансовой) отчётности 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.

Учитывая, что правоотношения, связанные с осуществлением закупок товаров, работ, услуг в соответствии с ч. 5 ст. 15 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее также – Закон о контрактной системе) с осуществлением отбора аудиторской организации для проведения обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчётности заказчика в соответствии со ст. 5 Закона об аудиторской деятельности, исключены из сферы регулирования Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика при осуществлении таких закупок не могут быть обжалованы в антимонопольные органы в соответствии с ч. 10 ст. 3 Закона о закупках.

При осуществлении закупочных процедур по правилам, предусмотренным Законом о контрактной системе, лица, поименованные в ч. 2 ст. 1 Закона о закупках, не приобретают статус государственного или муниципального заказчика в понимании Закона о контрактной системе,

следовательно, у антимонопольного органа отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчиков при осуществлении закупок, связанных с указанными правоотношениями, в соответствии с гл. 6 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, учитывая, что в силу ч. 5 ст. 15 Закона о контрактной системе и ст. 5 Закона об аудиторской деятельности отбор аудиторской организации для проведения обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчётности заказчика и проведение закупочных процедур, осуществляемых при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации бюджетных инвестиций, соответственно должны осуществляться в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе, указанные закупки относятся к торгам, обязательным в силу законодательства Российской Федерации.

Таким образом по смыслу вышеизложенного, жалобы на действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупок данной категории подлежат рассмотрению антимонопольным органом в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, как жалобы на торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Из довода жалобы Заявителя следует, что Заказчиком нарушен порядок проведения закупочной процедуры, а именно им избрана не электронная, а бумажная форма проведения Конкурса, что противоречит п. 2 ч. 43 ст. 112 Закона о контрактной системе и необоснованно сокращает число участников Закупки.

Из письменного возражения Заказчика (исх. № 16/09) на жалобу ООО АК «Бизнес-Актив» от 15.09.2020 г. следует, что АО «АИЖК по Тюменской области» не является заказчиком в понимании Закона о контрактной системе и не осуществляет закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в связи с чем, на него не распространяется требование об обязательном проведении закупок в электронной форме, предусмотренное пп. 2 п. 43 ст. 112 Закона о контрактной системе.

Как установлено материалами дела, 20.08.2020 г. на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: https://zakupki.gov.ru/ (реестровый номер извещения: 0467200001420000001) Заказчиком было размещено извещение о проведении Конкурса и конкурсная документация открытого конкурса на проведение открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по проведению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности АО «АИЖК по Тюменской области» за 2020 отчетный год (далее – Документация).

Дата и время окончания срока подачи заявок: 10.09.2020 г.

Место, дата и время вскрытия конвертов с заявками: 10.09.2020 г. в 10:00.

Дата рассмотрения и оценки заявок: 18.09.2020 г. в 10:00.

Начальная (максимальная) цена контракта – 517 500,00 руб.

Согласно абз. 1 раз. 3.1 Документации, заявки на участие в открытом конкурсе представляются по форме и в порядке установленным конкурсной документацией.

Так, абз. 2 разд. 3.3 Документации установлено, что участник открытого конкурса подаёт в письменной форме заявку на участие в открытом конкурсе в запечатанном конверте, не позволяющем просматривать содержание заявки до вскрытия в соответствии с формой подачи заявки, установленной в.8.1 Раздела 8 Информационной карты.

В соответствии с абз. 3 разд. 3.1 Документации, приём заявок на участие в открытом конкурсе прекращается с наступлением срока вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе.

Из приведённых положений Документации следует, что рассматриваемый Конкурс проводится в бумажной форме, что также подтверждается представителем Заказчика.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные документы и сведения, заслушав пояснения представителей Заказчика, установила следующее.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 5 Закон об аудиторской деятельности, обязательный аудит проводится в случае

если организация имеет организационно-правовую форму акционерного общества.

В соответствии с п. 46 выписки из Единого государственного реестра юридических лиц № ЮЭ9965-20-191102122 от 09.09.2020 г. учредителем Заказчика является Департамент имущественных отношений Тюменской области.

По смыслу ч. 4 ст. 5 Закона об аудиторской деятельности, указанный Закон предусматривает заключение договора на проведение обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчётности организации в форме открытого конкурса в порядке, установленном Законом о контрактной системе.

Согласно ч. 2 ст. 24 Закона о контрактной системе, конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (электронный аукцион, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений. С учётом особенностей, установленных настоящим Федеральным законом, в электронной форме проводятся открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, электронный аукцион, запрос котировок, запрос предложений, а также в случаях, установленных решением Правительства Российской Федерации, предусмотренным ч. 3 ст. 84.1 настоящего Федерального закона, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс, закрытый аукцион.

Таким образом, открытый конкурс является конкурентным способом определения поставщика (исполнителя), при законодательно допустимой электронной форме его проведения, следовательно, порядок проведения открытого конкурса, соответствующего требованиям законодательства о контрактной системе, начинается для заказчика непосредственно с выбора формы проведения такого конкурса (электронной или бумажной).

В соответствии с п. 2 ч. 43 ст. 112 Закона о контрактной системе, с 01.01.2019 г. заказчики определяют поставщиков (подрядчиков, исполнителей) путём 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.

Исключения из вышеназванной нормы указаны в ч. 44 ст. 112 Закона о контрактной системе, согласно которой положения ч. 43 настоящей статьи не распространяются на заказчиков в случае осуществления ими закупок, указанных в ст. 75, 76, 80, 82, 84, 93, 111 и 111.1 настоящего Федерального закона.

Следует отметить, что рассматриваемый Конкурс не подпадает под исключения, предусмотренные ст. 75, 76, 80, 82, 84, 93, 111 и 111.1 Закона о контрактной системе.

Таким образом, исходя из изложенного, с 01.01.2019 г. закупочные процедуры, в том числе открытые конкурсы, проводимые в рамках законодательства о контрактной системе, имеют только электронную форму, за исключением закупок у единственного поставщика, закрытых процедур и ещё нескольких случаев, указанных в исчерпывающем перечне ч. 44 ст. 112 Закона о контрактной системе.

В ходе заседания Комиссии Тюменского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что ст. 112 Закона о контрактной системе имеет четко определенный субъектный состав (заказчики, уполномоченные органы, уполномоченные учреждения) и случаи, на которые распространяется ее действие (при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных, муниципальных нужд), где АО «АИЖК по Тюменской области» не относится ни к субъектам, ни к случаям на которые распространяется действие указанной статьи.

Рассмотрев оглашённый в заседании Комиссии Управления представителем Заказчика довод, Комиссия Тюменского УФАС России установила следующее.

Часть 4 ст. 5 Закона об аудиторской деятельности, содержит исчерпывающий перечень отдельных видов юридических лиц, которые заключают договор на проведение обязательного аудита в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

В соответствии с п. 2 ст. 3 Закона о контрактной системе под определением поставщика (подрядчика, исполнителя) понимается совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, начиная с размещения извещения об

осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд или муниципальных нужд либо в установленных настоящим Федеральным законом случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта.

Учитывая, что ч. 4 ст. 5 Закона об аудиторской деятельности, 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, в отношении таких юридических лиц (за исключением заказчиков в соответствии с п. 7 ст. 3 Закона о контрактной системе) применяются положения Закона о контрактной системе исключительно в части определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путём проведения открытого конкурса, а также соответствующие нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок, при этом порядок проведения конкурсов регламентирован параграфом 2 гл. 3 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, поскольку с 01.01.2019 г. допустимой формой открытого конкурса является только электронная форма, положения гл. 3 Закона о контрактной системе подлежат применению с учётом ст. 112 Закона о контрактной системе.

Следует отметить, что определённая ч. 4 ст. 5 Закона об аудиторской деятельности форма торгов – открытый конкурс не содержит указания на проведение открытого конкурса в бумажной форме, а указывает лишь на проведение открытого конкурса в соответствии с законодательством о контрактной системе.

Согласно ч. 1 ст. 54.1 Закона о контрактной системе под открытым конкурсом в электронной форме понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путём размещения в единой информационной системе извещения о проведении открытого конкурса в электронной форме и конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые требования.

В соответствии с ч. 1, 2 ст. 54.4 подача заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме осуществляется только лицами, зарегистрированными в единой информационной системе и аккредитованными на электронной площадке, а заявка на участие в открытом конкурсе в электронной форме состоит из двух частей и предложения участника открытого конкурса в электронной форме о цене контракта, сумме цен единиц товара, работы, услуги.

Поскольку порядок проведения открытого конкурса по отбору аудиторской организации для осуществления обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчётности установлен Законом о контрактной системе и подразумевает проведение открытых конкурсов только в электронной форме, следовательно, Заказчик должен был при проведении конкурса руководствоваться также ст. 112 Закона о контрактной системе, определяющей форму проведения торгов.

Частью 5 ст. 24 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями настоящей главы. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Таким образом, АО «АИЖК по Тюменской области» проведён Конкурс в бумажной форме, что противоречит требованиям п. 2 ч. 43 ст. 112 Закона о контрактной системе и необоснованно сокращает число участников Закупки (ч. 5 ст. 24 Закона о контрактной системе).

С учётом вышеизложенного, исследовав представленные документы и сведения, заслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия Тюменского УФАС России, пришла к следующим выводам:

1) о нарушении АО «АИЖК по Тюменской области» ч. 5 ст. 24, п. 2 ч. 43 ст. 112 Закона о контрактной системе, при организации открытого конкурса на право заключения договора оказания услуг по проведению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчётности АО «АИЖК по Тюменской области» за 2020 отчётный год (реестровый номер извещения: 0467200001420000001), выразившемся в проведении Конкурса в порядке не предусмотренном действующим законодательством Российской Федерации (в бумажной форме).

2) о наличии оснований для выдачи обязательного для исполнения предписания об аннулировании Конкурса.

С учётом изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью аудиторской компании «Бизнес-Актив» на действия акционерного общества «АИЖК по Тюменской области» при организации открытого конкурса на право заключения договора оказания услуг по проведению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчётности АО «АИЖК по Тюменской области» за 2020 отчётный год (реестровый номер извещения: 0467200001420000001) **обоснованной**.

2. Признать в действиях АО «АИЖК по Тюменской области» нарушение ч. 5 ст. 24, п. 2 ч. 43 ст. 112 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать АО «АИЖК по Тюменской области» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений с учётом принятого решения, путём аннулирования Аукциона.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

В соответствии с ч. 23 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.