Решение № 055/10/18.1-1023/2019

о признании жалобы необоснованной

02.12.2019 г.
Омск

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

<…>- заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<…>– начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<…>– главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<…>– ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<…>– ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<…>– специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «Аудит. Финансовый и Налоговый Анализ» (далее – ООО «АФИНА», Заявитель, Общество) на действия общества с ограниченной ответственностью «ОТС – 55» (ИНН 5504155891) (далее – ООО «ОТС – 55», Организатор торгов, Ответчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности АО «Омская топливная компания» за 2019 год, (извещение № 31908404721) (далее – открытый конкурс),

в отсутствие Заявителя, надлежащим образом извещенного о времени и месте заседания Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению настоящей жалобы,

при участии представителя АО «Омская топливная компания» (далее – Заказчик) – <…> (доверенность от <…>, личность удостоверена паспортом),

генерального директора <…> (решение единственного акционера АО «Омская топливная компания» от <…>, личность удостоверена паспортом),

при участии представителя ООО «ОТС – 55» – <…> (приказ о приеме работника на работу от <…>, личность удостоверена паспортом),

при участии представителя общества с ограниченной ответственностью «Профи» (далее – ООО «Профи») <…> (доверенность от <…>, личность удостоверена паспортом), <…> (доверенность от <…>, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 11670 от 22.11.2019) который полагает, что Организатор торгов нарушил положения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

В обоснование своей позиции Заявитель указывает, что при проведении открытого конкурса Организатором торгов не соблюдены требования статьи 43 Закона о контрактной системе, так как время внесения изменений в заявку совпадает со временем вскрытия конвертов: 11:00 часов. Также в силу пункта 2 части 43 статьи 112 Закона о контрактной системе заказчики не вправе проводить открытый конкурс не в электронной форме. Заявитель считает, что проведение открытого конкурса в электронной форме является обязательным.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 26.11.2019 № 05-12590 Организатором торгов представлены пояснения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя, а также копии запрашиваемых документов.

На заседании Комиссии 02.12.2019 представитель Организатора торгов с доводами жалобы не согласился, высказался согласно пояснениям на жалобу ООО «АФИНА», отметив следующее.

В соответствии со статьей 43 Закона о контрактной системе участники закупки вправе изменить или отозвать свою заявку до истечения срока подачи заявок с учетом положений Закона о контрактной системе.

Аналогичное право участника было предусмотрено в конкурсной документации открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности АО «Омская топливная компания» за 2019 год (далее – конкурсная документация).

Частью 3 статьи 52 Закона о контрактной системе установлено, что непосредственно перед вскрытием конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе или в случае проведения открытого конкурса по нескольким лотам перед вскрытием таких конвертов в отношении каждого лота заявкам на участие в открытом конкурсе конкурсная комиссия объявляет участникам конкурса, присутствующим при вскрытии таких конвертов, о возможности подачи заявок на участие в открытом конкурсе, изменения или отзыва поданных заявок на участие в открытом конкурсе до вскрытия таких конвертов.

Учитывая, что на процедуре вскрытия конвертов с заявкой на участие в открытом конкурсе присутствовал представитель ООО «Профи», конкурсной комиссией после окончания срока подачи заявок (13.11.2019 11:00 часов), но непосредственно перед процедурой вскрытия конвертов, было объявлено о возможности подачи заявок на участие в открытом конкурсе, изменений или отзыва поданных заявок на участие в открытом конкурсе. ООО «Профи» воспользовалось данным правом, подав конверт с изменениями заявки, который был зарегистрирован конкурсной комиссией в 11:00 часов 13.11.2019.

Относительно второго довода заявителя Организатор торгов отметил, что в соответствии с частью 4 статьи 5 Федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» (далее – Закон 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 Законом о контрактной системе, при этом установление требования к обеспечению заявок на участие в конкурсе и (или) к обеспечению исполнения контракта не является обязательным.

Закон о контрактной системе не предписывает указанным в части 4 статьи 5 Закона об аудиторской деятельности лицам, заключать договор на проведение обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности таким способом, как открытый конкурс в электронной форме.

Таким образом, нормы Закона о контрактной системе в части проведения открытого конкурса в электронной форме к Заказчику применимы быть не могут.

На основании изложенного, представитель Ответчика просит признать жалобу Заявителя необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru в

информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – официальный сайт), установлено следующее.

Между АО «Омская топливная компания» и ООО «ОТС – 55» 11.10.2019 заключен договор № 44-фСО-4/30 на оказание услуг специализированной организацией (далее – договор № 44-фСО-4/30) . Согласно пункту 1 договора № 44-фСО-4/30 Заказчик передает, а специализированная организация (ООО «ОТС – 55») принимает на себя функции по осуществлению закупок (открытого конкурса).

28.10.2019 Организатором торгов на официальном сайте размещено извещение № 31908404721 о проведении открытого конкурса.

Дата начала подачи заявок на участие в открытом конкурсе – 16.10.2019.

Дата и время окончания подачи заявок – 13.11.2019 до 11:00 часов (местного времени).

Дата и время вскрытия конвертов – 13.11.2019 в 11:00 часов (местного времени).

Дата рассмотрения и оценки заявок – 15.11.2019.

Дата подведения итогов – 15.11.2019.

Согласно протоколу вскрытия конвертов в заявками на участие в открытом конкурсе от 13.11.2019 № 31908404721/1 (далее – протокол от 13.11.2019) на участие в открытом конкурсе подано три заявки. ООО «Профи» подало изменения в заявку на участие в открытом конкурсе 13.11.2019 в 11:00 часов.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе № 31908404721/2 от 15.11.2019 конкурсная комиссия Организатора торгов, рассмотрев заявки участников открытого конкурса, на основании результатов оценки заявок, приняла решение признать победителем открытого конкурса ООО «Профи».

Уведомлением Омского УФАС России от 26.11.2019 № 05-12590 открытый конкурс приостановлен.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров установлен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического

лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 Законом 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 4 статьи 5 Закона 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 установленные требования к обеспечению заявок на участие в конкурсе и (или) к обеспечению исполнения контракта не является обязательным.

В соответствии с частью 1 статьи 48 Закона о контрактной системе под открытым конкурсом понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого конкурса, конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые требования

Для проведения открытого конкурса заказчик разрабатывает и утверждает конкурсную документацию (часть 3 статьи 48 Закона о контрактной системе).

Согласно части 1 статьи 51 Закона о контрактной системе заявки на участие в открытом конкурсе представляются по форме и в порядке, которые указаны в конкурсной документации, а также в месте и до истечения срока, которые указаны в извещении о проведении открытого конкурса.

Участник закупки *вправе изменить* или отозвать свою заявку *до истечения срока подачи заявок* с учетом положений Закона о контрактной системе. В этом случае участник конкурса, участник аукциона не утрачивают право на внесенные в качестве обеспечения заявки денежные средства. Изменение заявки или уведомление о ее отзыве является действительным, если изменение осуществлено или уведомление получено заказчиком до истечения срока подачи заявок (статья 43 Закона о контрактной системе).

Аналогичное право участника открытого конкурса установлено в пункте 4.4 конкурсной документации. Изменения заявки на участие в конкурсе должны быть подготовлены в соответствии с требованиями, установленными в пунктах 4.2 (инструкция по заполнению заявки на участие в открытом конкурсе), 4.3 (порядок подачи заявок участников закупки), конверт маркируется «Изменение заявки на участие в конкурсе», указывается предмет конкурса, реестровый номер <...> номер лота в отношении которого подаются изменения.

Статьей 52 Закона о контрактной системе регламентирован порядок вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе. Так, согласно части 1 настоящей статьи конкурсная комиссия вскрывает конверты с заявками на участие в открытом конкурсе после наступления срока, указанного в конкурсной документации в качестве срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе. Конверты с заявками на участие в открытом конкурсе вскрываются публично во время, в месте, в порядке и в соответствии с процедурами, которые указаны в конкурсной документации. Вскрытие всех поступивших конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе осуществляется в один день.

Заказчик обязан предоставить возможность всем участникам открытого конкурса, подавшим заявки на участие в нем, или их представителям присутствовать при вскрытии конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе (часть 2 статьи 52 Закона о контрактной системе).

В соответствии с часть 3 статьи 52 Закона о контрактной системе *непосредственно перед вскрытием конвертов* с заявками на участие в открытом конкурсе или в случае проведения открытого конкурса по нескольким лотам перед вскрытием таких конвертов в отношении каждого лота заявкам на участие в открытом конкурсе *конкурсная комиссия объявляет участникам конкурса, присутствующим при вскрытии таких конвертов, о возможности подачи* заявок на участие в открытом конкурсе, *изменения* или отзыва поданных заявок на участие в открытом конкурсе *до вскрытия таких конвертов.*

Соответствующая обязанность по объявлению конкурсной комиссией о возможности внесения изменений предусмотрена пунктом 4.4. конкурсной документации.

Проанализировав представленные в материалы настоящего дела ООО «ОТС – 55», АО «Омская топливная компания» документы, а также письменные пояснения Ответчика, Комиссия Омского УФАС России установила, что в соответствии с пунктом 1.1. конкурсной документации срок окончания подачи заявок на участие в открытом конкурсе совпадал с датой вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе (13.11.2019 11:00 часов).

Согласно протоколу от 13.11.2019 в процессе проведения вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе велась аудиозапись. Комиссией Омского УФАС России прослушана данная аудиозапись, на которой зафиксирован факт объявления присутствующим о возможности подать заявки на участие в конкурсе, изменить или отозвать поданные ранее заявки до момента вскрытия конвертов.

Также Комиссией установлено, что представитель ООО «Профи», воспользовавшийся таким правом, подал конверт с изменениями заявки на участие в открытом конкурсе конкурсной комиссии. Данный конверт с изменениями в заявке был зарегистрирован в 11:00 часов конкурсной комиссией, о чем сделана отметка в протокол от 13.11.2019.

На основании вышеизложенного, Комиссия Омского УФАС России довод Заявителя о том, что конкурсной комиссией Организатора торгов неправомерно принято изменение заявки на участие в открытом конкурсе после окончания срока подачи заявок, считает **необоснованным**.

Относительно довода Общества о нарушении формы открытого конкурса Комиссия Омского УФАС России сообщает следующее.

Учитывая, что АО «Омская топливная компания» является организацией, в уставном (складочном) капитале которой доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, Заказчик обязан заключать договор на оказание услуг обязательного аудита именно по результатам открытого конкурса, проводимого в порядке, предусмотренном статьями 48 – 54 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 2 части 43 статьи 112 Закона о контрактной системе заказчики, уполномоченные органы и уполномоченные учреждения при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных, муниципальных нужд с 1 января 2019 годы 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.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о контрактной системе заказчик – государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

Уполномоченный орган, уполномоченное учреждение – государственный орган, муниципальный орган, казенное учреждение, на которые возложены полномочия, предусмотренные статьей 26 Закона о контрактной системе (пункт 10 статьи 3 Закона о контрактной системе).

Поскольку АО «Омская топливная компания» не является государственным заказчиком в понимании Закона о контрактной системе, положения пункта 2 части 43 статьи 112 Закона о контрактной системе на Заказчика не распространяются.

Закон об аудиторской деятельности является специальным законом по отношению к Закону о контрактной системе, поскольку последний регламентирует порядок проведения конкурса. Нормами Закона об аудиторской деятельности определено проведение закупки на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности в форме открытого конкурса.

Таким образом, довод Заявителя о том, что при выборе формы проведения открытого конкурса Заказчик и Организатор торгов нарушили положения Закона о контрактной системе, является **необоснованным**.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «Аудит. Финансовый и Налоговый Анализ на действия общества с ограниченной ответственностью «ОТС – 55» (ИНН 5504155891) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности АО «Омская топливная компания» за 2019 год, (извещение № 31908404721).

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от

26.11.2019 № 05-12590.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии
<…>

Члены Комиссии **<…>**

<…>

<…>

<…>

<…>