

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а

тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/10/18.1-220/2020

Резолютивная часть решения оглашена 19.11.2020 года

В полном объёме решение изготовлено 24.11.2020 года

г. Тюмень

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

Председатель <...>	-	заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства;
омиссии:		
члены комиссии:	<...>	- ведущий 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 – 220/2020 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Аудиторская компания «Бизнес-Актив» (далее также – Заявитель, Общество, ООО «АК «Бизнес-Актив») на действия акционерного общества «Агротехнический центр» (далее также – Заказчик, АО «АТЦ») при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по проведению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчётности (обязательный аудит) АО «АТЦ» за 2020 г. (реестровый номер извещения: 32009579504), далее также – Конкурс, Закупка, в присутствии

представителя Заявителя:

<...>,

представителя Заказчика:

<...>,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) 10.11.2020 г. в 16:08 поступила жалоба (вх. № 11499) ООО «АК «Бизнес-Актив» на действия АО «АТЦ» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по проведению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчётности (обязательный аудит) АО «АТЦ» за 2020 г. (реестровый номер извещения: 32009579504).

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, 13.11.2020 г. в 16:13 информация о поступлении жалобы и её содержании была размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: <https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/11030>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России 13.11.2020 г. в 16:14 в адрес Заказчика направлено письмо (исх. № ИВ/8410) 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.

Доводы жалобы Заявителя заключаются в следующем:

- Заказчиком нарушен порядок проведения Закупки, а именно на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее также – ЕИС) извещение и закупочная документация размещена в разделе закупок, осуществляемых в соответствии с Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ (далее – Закон о закупках), что ограничивает круг возможных участников такой Закупки;

- установленные Заказчиком критерии и порядок оценки и сопоставления заявок участников Закупки не соответствует требованиям действующего законодательства Российской Федерации.

В ходе заседания Комиссии Тюменского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что извещение и закупочная документация о проведении рассматриваемой закупочной процедуры действительно были размещены в секции закупок, осуществляемых в соответствии с Законом о закупках, при этом все требования, предусмотренные 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 о контрактной системе) соблюдены Заказчиком в полном объёме.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные документы и сведения, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

20.08.2020 г. в разделе закупок, осуществляемых в порядке Закона о закупках ЕИС по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (реестровый номер извещения: 32009579504) и на сайте электронной торговой площадки – акционерного общества «Сбербанк – АСТ» (далее – ЭТП) в секции закупок по: «223-ФЗ», - (номер процедуры: SBR003-200001037200042), Заказчиком было размещено извещение о проведении Конкурса и конкурсная документация по проведению открытого конкурса на право заключения договора на проведение обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчётности АО «АТЦ» за 2020 г. (далее – Документация).

Дата и время окончания срока подачи заявок: 09.11.2020 в 00:00 г.

Начальная (максимальная) цена контракта – 225 000,00 руб.

Протоколом открытия доступа к заявкам № 1 от 09.11.2020 г. зафиксировано, что на участие в рассматриваемой закупочной процедуре подано две заявки, одна из которых отозвана соответствующим участником и согласно протоколу рассмотрения и оценки единственной заявки № 2 от 10.11.2020 г. закупочной комиссией Заказчика принято решение заключить договор с единственным участником Конкурса – обществом с ограниченной ответственностью «РАСТАМ-Аудит».

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона о закупках, целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

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

Согласно ч. 4 ст. 5. 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 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.

Вместе с тем, обязательный аудит проводится в случае если организация имеет организационно-правовую форму акционерного общества (п. 1 ч. 1 ст. 5 Закон об аудиторской деятельности).

Так, в соответствии с п. 45 выписки из Единого государственного реестра юридических лиц № ЮЭ9965-20-303844611 учредителем акционерного общества «Агротехнический центр» является Департамент имущественных отношений Тюменской области, следовательно, указанный Заказчик отвечает условиям вышеприведённых норм и подпадает под необходимость исполнения их требований.

Пунктом 2 ст. 3 Закона о контрактной системе установлено, что 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 (в том числе АО «АТЦ») провести открытый конкурс в электронной форме и заключать контракт порядке Закона о контрактной системе, который, в свою очередь регламентируется параграфом 2 гл. 3 Закона о контрактной системе.

Так, в соответствии с ч. 1 ст. 49 Закона о контрактной системе, извещение о проведении открытого конкурса размещается заказчиком в ЕИС не менее чем за двадцать дней до даты вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе.

Частью 3 ст. 50 Закона о контрактной системе установлено, что размещение конкурсной документации в ЕИС осуществляется заказчиком одновременно с размещением извещения о проведении открытого конкурса. Конкурсная документация должна быть доступна для ознакомления в единой информационной системе без взимания платы.

По смыслу изложенного, извещение и закупочная документация размещаются Заказчиком в порядке, установленном Законом о контрактной системе, следовательно, размещение таких документов осуществляется в соответствующем разделе электронной торговой площадки и единой информационной системы, предусмотренном для осуществления заказчиками закупочной деятельности в рамках Закона о контрактной системе, что фактически Заказчиком не было осуществлено (размещено в разделе проведения закупочных процедур регулируемых Законом о закупках).

В ходе заседания Комиссии Тюменского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что размещение информации о факте проведения Конкурса в разделах ЭТП и ЕИС, предусмотренных для осуществления закупочной деятельности в рамках Закона о контрактной системе не представлялось возможным ввиду ограниченного функционала личного кабинета Заказчика и особенностью формирования и разрешения план-графика закупок товаров, работ и услуг на 2020 год.

Согласно ст. 6 Закона о контрактной системе, контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Частью 1, 2 ст. 7 Закона о контрактной системе определено, что в Российской Федерации обеспечивается свободный и безвозмездный доступ к информации о контрактной системе в сфере закупок, где открытость и прозрачность информации, обеспечиваются, в частности, путём её размещения в единой информационной системе.

В соответствии с ч. 2 ст. 8 Закона о контрактной системе, конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Таким образом, с учётом совокупности вышеизложенного, Комиссия Тюменского УФАС России усматривает в действиях Заказчика нарушение ч. 1 ст. 49, ч. 3 ст. 50 Закона о контрактной системе, выразившееся в неразмещении извещения и документации о проводимой закупочной процедуре в соответствующем разделе ЕИС и ЭТП, что, в свою очередь повлекло нарушение принципа свободного доступа к информации, её открытости и прозрачности (ч. 1, 2 ст. 7 Закона о контрактной системе), а также нарушение запрета на совершение заказчиками действий, приводящих к необоснованному ограничению числа участников закупок (ч. 2 ст. 8 Закона о контрактной системе), соответственно довод жалобы Заявителя о нарушении Заказчиком порядка проведения Закупки является обоснованным.

В отношении довода жалобы Заявителя о том, что установленные Заказчиком критерии и порядок оценки и сопоставления заявок участников Закупки не соответствует требованиям действующего законодательства Российской Федерации, Комиссией Тюменского УФАС России установлено следующее.

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 РФ, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Исходя из совокупности положений, установленных п. 7 ч. 4 ст. 1 Закона о закупках, ст. 5 Закона об аудиторской деятельности и учитывая, что правоотношения, связанные с осуществлением закупок в соответствии с ч. 5 ст. 15 Закона о контрактной системе, а именно отбора аудиторской организации для проведения обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчётности Заказчика 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) отчетности Заказчика и проведение закупочных процедур, осуществляемых при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом РФ бюджетных инвестиций, соответственно должны осуществляться в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе, указанные закупки относятся к торгам, обязательным в силу законодательства РФ.

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 РФ.

Так, в соответствии с ч. 2 ст. 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.

По смыслу изложенного, обжалование действий (бездействия) Заказчика, лицом, не осуществившим подачу заявки на участие в соответствующей закупочной процедуре, ограничивается возможностью обжалования только порядка размещения информации о её проведении и порядка подачи заявок на участие в такой закупке (торгах).

Таким образом, учитывая факт того, что ООО «АК «Бизнес-Актив» не являлся участником рассматриваемой закупочной процедуры у Заявителя отсутствует возможность обжалования критериев и порядка оценки заявок участников Закупки, соответственно Комиссия Тюменского УФАС России не находит правовых оснований для рассмотрения данного довода по существу.

С учётом вышеизложенного, исследовав представленные сторонами документы и сведения, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тюменского УФАС России, пришла к следующим выводам:

1) о нарушении АО «АТЦ» ч. 1, 2 ст. 7, ч. 2 ст. 8, ч. 1 ст. 49, ч. 3 ст. 50 Закона о контрактной системе, при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по проведению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности (обязательный аудит) АО «АТЦ» за 2020 г. (реестровый номер извещения: 32009579504), выразившееся в нарушении порядка проведения Конкурса путём размещения информации (Извещения и Документации) о факте его проведения на ЭТП и ЕИС в разделах закупок, предусмотренных для размещение такой информации в рамках осуществления заказчиками закупочных процедур регламентированных Законом о закупках.

2) о наличии оснований для выдачи обязательного для исполнения предписания об аннулировании указанного Конкурса ввиду необратимости допущенного Заказчиком нарушения.

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

РЕШИЛА

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Аудиторская компания «Бизнес-Актив» на действия акционерного общества «Агротехнический центр» при организации и проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по проведению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности (обязательный аудит) АО «АТЦ» за 2020 г. (реестровый номер извещения: 32009579504) **обоснованной**.

2. Признать в действиях АО «АТЦ» нарушение ч. 1, 2 ст. 7, ч. 2 ст. 8, ч. 1 ст. 49, ч. 3 ст. 50 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 «АТЦ» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений с учётом принятого решения, путём аннулирования Конкурса.

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 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.