

Решение по делу №070//10/18.1-325/2024

РЕШЕНИЕ

по делу №070/10/18.1-325/2024

18.04.2024 г. Томск

Комиссия Управлению Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению жалобы на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (Далее – Комиссия Томского УФАС России, Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «Аудиторская фирма «Профи» на действия конкурсной комиссии Заказчика - УМП «Томскфармация» при осуществлении открытого конкурса в электронной форме «Услуги по проведению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2023-2025 г.г.» (извещение №0565300000424000001),

при участии представителя Заказчика – Князькова В.А. (доверенность от 08.04.2024), при участии посредством ВКС представителя Заявителя – Суставова А.В. (доверенность №99 от 19.03.2024),

УСТАНОВИЛА:

11.04.2024 Заявитель направил в Томское УФАС России жалобу (вх. №3005-ЭП/24 от 11.04.2024) на действия конкурсной комиссии Заказчика - УМП «Томскфармация» при осуществлении открытого конкурса в электронной форме «Услуги по проведению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2023-2025 г.г.»

(извещение №0565300000424000001).

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями конкурсной комиссии Заказчика, а именно: конкурсная комиссия необоснованно отклонила заявку ООО «Аудиторская фирма «Профи».

Изучив представленные документы, заслушав возражения Заказчика Комиссия Томского УФАС России установила следующее:

Извещение о проведении закупки размещено на Официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (далее – Официальный сайт, ЕИС) 22.03.2024.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 450 000,00 руб.

Объект закупки – Услуги по проведению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2023-2025 г.г..

На участие в закупке подано 5 заявок.

На момент рассмотрения жалобы закупка признана несостоявшейся в связи с отклонением всех заявок.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), по правилам настоящей статьи 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 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.

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 электронного 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 соответствии с пунктом 7 части 4 статьи 1 Закона о закупках данный закон не регулирует отношения, связанные с осуществлением заказчиком отбора аудиторской организации для проведения обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности заказчика в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 30 декабря 2008 года Закона об аудиторской деятельности.

Таким образом, при осуществлении данной закупки Заказчик должен руководствоваться Законом о контрактной системе.

Согласно статье 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.

В соответствии с частью 2 статьи 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 Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В силу части 4 статьи 24 Закона о контрактной системе под конкурсом

понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, который предложил лучшие условия исполнения контракта, и заявка на участие в закупке которого соответствует требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке.

Порядок проведения конкурса регламентирован статьей 48 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием ЕИС, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в ЕИС извещение об осуществлении закупки, содержащее информацию, в том числе о критериях оценки заявок на участие в конкурсах, величины значимости этих критериев в соответствии с данным Федеральным законом.

В соответствии с частью 11 статьи 48 Закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней со дня, следующего за днем получения вторых частей заявок на участие в закупке, информации и документов в соответствии с пунктом 2 части 10 настоящей статьи, но не позднее даты окончания срока рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в закупке, установленной в извещении об осуществлении закупки:

1) члены комиссии по осуществлению закупок:

а) рассматривают вторые части заявок на участие в закупке, а также информацию и документы, направленные оператором электронной площадки в соответствии с пунктом 2 части 10 настоящей статьи, и принимают решение о признании второй части заявки на участие в закупке, соответствующей требованиям извещения об осуществлении закупки или об отклонении заявки на участие в закупке;

б) осуществляют оценку вторых частей заявок на участие в закупке, в отношении которых принято решение о признании соответствующими извещению об осуществлении закупки, по критерию, предусмотренному пунктом 4 части 1 статьи 32 настоящего Федерального закона (если такой критерий установлен извещением об осуществлении закупки);

2) заказчик формирует с использованием электронной площадки протокол рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в закупке, после подписания членами комиссии по осуществлению закупок такого протокола усиленными электронными подписями подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего

право действовать от имени заказчика, и направляет оператору электронной площадки.

Согласно части 13 статьи 48 Закона о контрактной системе протокол рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в закупке должен содержать:

- 1) дату рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в закупке, идентификационные номера таких заявок;
- 2) информацию о принятом решении о признании второй части заявки на участие в закупке соответствующей извещению об осуществлении закупки или об отклонении заявки на участие в закупке с обоснованием такого решения и с указанием положений данного Федерального закона, извещения об осуществлении закупки, которым не соответствует такая заявка, положений заявки на участие в закупке, которые не соответствуют данному Федеральному закону, извещению об осуществлении закупки;
- 3) присвоенные вторым частям заявок на участие в закупке, признанным соответствующими извещению об осуществлении закупки, значения по критерию, предусмотренному пунктом 4 части 1 статьи 32 данного Федерального закона (в случае установления такого критерия в извещении об осуществлении закупки);
- 4) информацию о решении каждого члена комиссии по осуществлению закупок, принимавшего участие в рассмотрении и оценке вторых частей заявок на участие в закупке, в отношении каждой второй части заявки на участие в закупке;
- 5) информацию о признании определения поставщика (подрядчика, исполнителя) несостоявшимся в случаях, предусмотренных пунктами 2 и 4 части 1 статьи 52 данного Федерального закона.

В соответствии с частью 15 статьи 48 Закона о контрактной системе не позднее одного рабочего дня со дня, следующего за днем получения информации и документов в соответствии с пунктом 1 части 14 настоящей статьи:

- 1) члены комиссии по осуществлению закупок:
 - а) осуществляют оценку ценовых предложений по критерию, предусмотренному пунктом 1 части 1 статьи 32 настоящего Федерального закона;
 - б) на основании результатов оценки первых и вторых частей заявок на участие в закупке, содержащихся в протоколах, предусмотренных

частями 6 и 13 настоящей статьи, а также оценки, предусмотренной подпунктом "а" настоящего пункта, присваивают каждой заявке на участие в закупке, первая и вторая части которой признаны соответствующими извещению об осуществлении закупки, порядковый номер в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в таких заявках условий исполнения контракта и с учетом положений нормативных правовых актов, принятых в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона. Заявке на участие в закупке победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) присваивается первый номер. В случае, если в нескольких заявках на участие в закупке содержатся одинаковые условия исполнения контракта, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, которая поступила ранее других заявок на участие в закупке, содержащих такие же условия;

2) заказчик формирует с использованием электронной площадки протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), после подписания такого протокола усиленными электронными подписями членами комиссии по осуществлению закупок подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и направляет оператору электронной площадки.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки вторых частей открытого конкурса, в электронной форме от 10.04.2024 заявка ООО «Аудиторская фирма «Профи» признана не соответствующей и отклонена по следующему основанию: *Непредставление информации и документов, предусмотренных извещением об осуществлении закупки (за исключением информации и документов, предусмотренных п. 2 и 3 ч. 6 ст. 43 Закона №44 ФЗ) (Отклонение по п. 1 ч. 12. ст. 48 Закона № 44-ФЗ) В соответствии с п. 1 ч. 12 ст.48 Закона № 44-ФЗ, при рассмотрении вторых частей заявок на участие в закупке соответствующая заявка подлежит отклонению в случаях непредставления (за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом) в заявке на участие в закупке информации и документов, предусмотренных извещением об осуществлении закупки в соответствии с настоящим Федеральным законом (за исключением информации и документов, предусмотренных пунктами 2 и 3 части 6 статьи 43 настоящего Федерального закона), несоответствия таких информации и документов требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки. В соответствии с подпунктом "н" пункта 1 части 1 статьи 43 44-ФЗ, заказчиком предусмотрено предоставление документов, подтверждающих соответствие участника закупки дополнительным требованиям, установленным в соответствии с ч. 2. ст. 31 44-ФЗ: В части III*

«ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ОТКРЫТОГО КОНКУРСА» п. 7.16. содержатся требования к предоставлению участником закупки документов, подтверждающих соответствие участника закупки дополнительным требованиям, установленным в соответствии с ч. 2 статьи 31 настоящего 44-ФЗ: 1. Предоставление бухгалтерской отчетности (форма 1,2) за предшествующий отчетный период (с подтверждением об отправке и принятии налоговым органом); 2. Предоставление декларации по УСН за предшествующий налоговый период (с подтверждением об отправке и принятии налоговым органом); 3. Наличие необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта. При этом, для подтверждения наличия работников, заказчиком установлено требование по предоставлению сведений о среднесписочной численности за предшествующий отчетный период (с подтверждением об отправке и принятии налоговым органом). При рассмотрении второй части заявки участника закупки ООО «АФ «ПРОФИ», заявка № 116314509, установлено, что участником закупки: 1. Не предоставлено сведений о среднесписочной численности за предшествующий отчетный период (с подтверждением об отправке и принятии налоговым органом). Заявка № 116316148 подлежит отклонению по основаниям, предусмотренным п. 1 ч. 12. ст. 48 Закона № 44-ФЗ).

Представитель Заявителя сообщил, что не согласен с отклонением заявки, кроме этого, пунктом 7.15 конкурсной документации установлены требования к содержанию к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе и инструкция по ее заполнению, о требовании от участника иных документов или информации не допускается. В составе заявки действительно не предоставлены сведения о среднесписочной численности за предшествующий отчетный период.

Представитель Заказчика пояснил, что 11.04.2024 Томским УФАС России выдано предписание об отмене протоколов, составленных в ходе определения поставщика, и внесении изменений в извещение. В составе заявки Заявителя документа, содержащего сведения о среднесписочной численности за предшествующий отчетный период, не представлено, в связи с этим заявка была отклонена.

Комиссия Томского УФАС России приход к выводу, что конкурсная комиссия Заказчика правомерно отклонила заявку ООО «АФ «ПРОФИ», так как не соответствует конкурсной документации, а именно не содержит сведений о среднесписочной численности за предшествующий отчетный период.

Кроме этого, Заявитель указывает, что в конкурсной документации установлены необоснованные требования, которые не соответствуют

действующему законодательству, однако данный довод подлежит обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения, которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений.

В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не обжаловавшего положения закупочной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках в части формирования конкурсной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке.

Учитывая изложенное, Комиссия Томского УФАС России приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений извещения и договора после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства.

Между тем, 11.04.2024 Комиссией Томского УФАС России была рассмотрена жалоба на действия Заказчика при проведении данной закупки, которая была признана обоснованной и выдано предписания для устранения выявленных нарушений: отмене всех протоколов и внесении изменений в извещение.

Принимая во внимание вышеуказанное, в том числе наличие вынесенного предписания об изменении положений извещения, руководствуясь статьей 18.1 Закона №135-ФЗ, статьей 106 Закона № 44-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Аудиторская фирма «Профи» на действия конкурсной комиссии Заказчика - УМП «Томскфармация» при осуществлении открытого конкурса в электронной форме «Услуги по проведению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2023-2025 г.г.» (извещение №0565300000424000001) необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев в установленном законом порядке.

