

Резолютивная часть решения оглашена «06» июля 2011 г.
В полном объеме решение изготовлено «07» июля 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>, <...>, <...> рассмотрела материалы дела № 91, возбужденного в отношении ОАО «ГПИмясомолпром» (640000, Курганская обл., г. Курган, ул. Красина, 55) по признакам нарушения п.3 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Установила:

В Курганское УФАС России поступила жалоба от ООО «Аудитфинанссервис» (вх. от 23.05.2011 г. № 2731) на действия конкурсной комиссии ОАО «ГПИмясомолпром» при проведении открытого конкурса на заключение контракта «Аудиторская проверка бухгалтерской (финансовой) отчетности» за 2011, 2012, 2013 гг.».

Из жалобы следует, что 15.04.2011 г. ОАО «ГПИмясомолпром» был объявлен открытый конкурс «Аудиторская проверка бухгалтерской (финансовой) отчетности» за 2011, 2012, 2013 гг.».

20.05.2011 г. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещен протокол № 0443100000111000001-2 рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе, в котором указано, что участник размещения заказа ООО «Аудитфинанссервис» не допущен к участию в конкурсе «в связи с непредоставлением справки об отсутствии задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные и внебюджетные фонды (требуется согласно п.6 конкурсной документации и ФЗ № 94 ст. 11 п.1 пп.4)».

Отказ в допуске к участию в конкурсе на основании отсутствия в составе заявки документов, подтверждающих отсутствие у участника размещения заказа задолженности по налогам и сборам, является грубым нарушением законодательства РФ о размещении заказов.

В силу части 2.1 статьи 35 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту - Закона о размещении заказов) в заявке на участие в конкурсе декларируется соответствие участника размещения заказа требованиям, предусмотренным в пунктах 2-4 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов. Пунктом 4 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов установлено требование об отсутствии у участника размещения заказа задолженности по начисленным налогам сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год.

Вместе с тем, Закон о размещении заказов, предъявляя требование об отсутствии указанной задолженности у участников размещения заказа, не устанавливает требования его документального подтверждения. Простое декларирование является необходимым и достаточным. Согласно части 6 статьи 11 Закона о размещении заказов, заказчик, уполномоченный орган, конкурсная или аукционная комиссия вправе проверять соответствие участника размещения заказа требованиям, указанным в пунктах 2-4 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов. При этом заказчик, уполномоченный орган, конкурсная или аукционная комиссия не вправе возлагать на участников размещения заказа обязанность подтверждать соответствие данным требованиям.

В письме Минэкономразвития РФ от 04.12.2006 г. № Д04-4415 «О применении норм Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд»», в котором установлен порядок применения заказчиками нормы части 6 статьи 11 Закона о размещении заказов, в частности указано, что требование заказчика о предоставлении участником размещения заказа справок из налоговых органов является нарушением Закона о размещении заказов.

Конкурсная комиссия Заказчика возложила на участника размещения заказа обязанность по предоставлению справки в подтверждение соблюдения обязательного требования, предусмотренного пунктом 4 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов, в нарушение императивных предписаний части 6 статьи 11 Закона о размещении заказов.

Все необходимые сведения заказчик вправе запросить у соответствующих органов и организаций на основании части 3 статьи 12 Закона о размещении заказов. Следовательно, заказчик вправе проверять соответствие участника требованиям законодательства, в том числе сведения об отсутствии задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам, направив запрос в налоговый орган.

Участник размещения заказа в заявке на участие в торгах обязан лишь продекларировать соответствие требованию, предусмотренному пунктом 4 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов, но не обязан представлять документы, подтверждающие его соответствие.

Поскольку заявка ООО «Аудитфинанссервис» содержала положения, декларирующие его соответствие требованию пункта 4 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов, отказ в допуске участнику размещения заказа является неправомерным.

На доводах, изложенных в жалобе, на заседании комиссии представитель ООО «Аудитфинанссервис» настаивал. Просил отменить протокол рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе и признать конкурс недействительным.

Кроме того, представитель добавил, что ООО «Аудитфинанссервис» обратилось в Арбитражный суд Курганской области с исковым заявлением к ОАО «ГПИмясомолпром» о признании недействительным открытого конкурса на право заключения контракта «Аудиторская проверка бухгалтерской (финансовой отчетности) за 2011, 2012, 2013 годы», проведенного ответчиком, а также признанию недействительным протокола № 0443100000111000001-2 рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе от 20.05.2011, № дела А34-2329/2011, судебное разбирательство назначено на 11 июля 2011 г.

Представители ответчика пояснили, что ОАО «ГПИмясомолпром» отказало ООО «Аудитфинанссервис» в допуске к участию в конкурсе на заключение контракта «Аудиторская проверка бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2011, 2012, 2013 г.» по причине непредоставления справки об отсутствии задолженности по налогам, сборам и иным платежам в бюджеты любого уровня или государственные и внебюджетные фонды.

ОАО «ГПИмясомолпром» не считает отказ в допуске к участию в конкурсе на основании отсутствия в составе заявки справки, подтверждающей отсутствие у ООО «Аудитфинанссервис» задолженности по налогам и сборам грубым нарушением законодательства РФ о размещении заказов по причине того, что у заказчика отсутствует право получения сведений об отсутствии задолженности у участника конкурса в виде справки из ИФНС. Приказом ФНС от 23 мая 2005 г. № ММ-3-19/206@ об утверждении справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, и налоговых санкций и методических указаний по ее заполнению установлено, что данная справка составляется только по заявлению налогоплательщика. Следовательно, у заказчика ограничено право получения сведений об отсутствии у участника конкурса задолженности по налогам, что противоречит ч.3 ст. 12 Закона о размещении заказов.

Документальных подтверждений того, что ОАО «ГПИмясомолпром» осуществляло запрос в налоговую инспекцию в ходе конкурсных мероприятий у ответчика не имеется.

В ходе рассмотрения дела № 91 комиссией установлено.

15.04.2011 г. ОАО «ГПИмясомолпром» был объявлен открытый конкурс «Аудиторская проверка бухгалтерской (финансовой) отчетности» за 2011, 2012, 2013 г.»

20.05.2011 г. на официальном сайте размещен протокол № 0443100000111000001-2 рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе, из которого следует, что участник размещения заказа ООО «Аудитфинанссервис» не допущен к участию в конкурсе «в связи с непредоставлением справки об отсутствии задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные и внебюджетные фонды (требуется согласно п.6 конкурсной документации и ФЗ № 94 ст. 11 п.1 пп.4)».

Из заявки ООО «Аудитфинанссервис» видно, что заявитель прописал, «что размер задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год не превышает 25 % балансовой стоимости активов участника размещения заказа по данным бухгалтерской отчетности за последний заверченный отчетный период».

Из раздела 6 «Требования к участникам Конкурса» конкурсной документации следует, что в конкурсе могут принять участие аудиторские организации, отвечающие следующим требованиям, в том числе отсутствие у участника размещения заказа задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня...

В разделе 7 «Требования к содержанию и форме заявки и Инструкция по заполнению заявки на участие в Конкурсе» прописано, что в заявке на участие в конкурсе декларируется соответствие участника размещения заказа требованиям, предусмотренным в пунктах 2 — 4 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов.

Разделом 9 конкурсной документации «Условия допуска к участию в Конкурсе» определено, что при рассмотрении заявок аудиторская организация не допускается комиссией к участию в конкурсе в случае:

- 1) непредоставление определенных пунктами 1 - 6, 9, 10 раздела 7 настоящей конкурсной документации документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений;
- 2) несоответствие требованиям, установленным действующим законодательством РФ;
- 3) несоответствие заявки на участие в конкурсе требованиям конкурсной документации.

Отказ в допуске к участию в конкурсе по иным основаниям не допускается.

Организатор вправе запросить у соответствующих органов и организаций сведения о проведении ликвидации, процедуры банкротства, о приостановлении деятельности такой аудиторской организации, в порядке, предусмотренном Кодексом РФ об административных правонарушениях, о наличии задолженностей по начисленным налогам, сборам и иным платежам в бюджеты любого уровня и в государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, об обжаловании наличия таких задолженностей и о результатах рассмотрения жалоб.

Частью 6 статьи 11 Закона о размещении заказов определено: заказчик, уполномоченный орган, конкурсная или аукционная комиссия вправе проверять соответствие участника размещения заказа требованиям, указанным в пунктах 2-4 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов. При этом заказчик, уполномоченный орган, конкурсная или аукционная комиссия не вправе возлагать на участников размещения заказа обязанность подтверждать соответствие данным требованиям.

Из письма Минэкономразвития РФ от 04.12.2006 г. № Д04-4415 « О применении норм Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд» следует, « что согласно статье 11 Закона при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются требования, предъявляемые к участникам размещения заказа, а именно: соответствие требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Также Заказчик обязан установить требование о представлении участником размещения заказа копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, установленным Законом. Перечень документов, которые представляются участниками размещения заказа в составе заявки на участие в конкурсе, установлен пунктом 3 статьи 25 Закона. Требовать от участника размещения заказа иные документы или сведения, за исключением документов или сведений, предусмотренных пунктом 3 статьи 26 Закона, не допускается (часть 4 статьи 26 Закона). Закон устанавливает единые правила и процедуры размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных (муниципальных) нужд и в статье 11 Закона определяет ряд обязательных требований к участникам размещения заказов: непроведение ликвидации участника размещения заказа, признание участника размещения заказа банкротом, неприостановление деятельности участника размещения, отсутствие у участника размещения заказа задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам, а также соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации. При этом пунктом 6 статьи 11 определено, что проверка соответствия участников размещения заказа требованиям, установленным Законом, возложена на заказчика. При этом заказчик не вправе возлагать на участников размещения заказа обязанность подтверждать соответствие данным требованиям.

Таким образом, требование заказчика о представлении участником размещения заказа справок из налоговых органов является нарушением Закона».

Конкурсная комиссия ОАО «ГПИмясомолпром» в нарушение части 6 статьи 11 Закона о размещении заказов, раздела 9 конкурсной документации возложила на ООО «Аудитфинанссервис» обязанность предоставить справку об отсутствии задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные и внебюджетные фонды. Следовательно, конкурсная комиссия ОАО «ГПИмясомолпром» необоснованно отказала в допуске к участию в конкурсе ООО «Аудитфинанссервис», чем нарушила порядок определения победителя конкурса.

В соответствии с п.3 ч.1 ст. 17 Федерального закона «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, п.п. 2,5 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135 - ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Решила:

1. Признать в действиях ОАО «ГПИмясомолпром» нарушение п.3 ч.1 ст. 17 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившееся в нарушении порядка определения победителя конкурса - необоснованный отказ ООО «Аудитфинанссервис» в допуске к участию в конкурсе.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

