

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-818/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
25.01.2022 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей АО «УК РФПИ»,

в отсутствие представителей ООО «ГЛОБАЛС АУДИТ», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 20.01.2022 № НП/2585/22,

рассмотрев жалобу ООО «ГЛОБАЛС АУДИТ» (далее — Заявитель) на действия АО «УК РФПИ» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по проведению аудита бухгалтерской отчетности АО «УК РФПИ», составленной в соответствии с отраслевым стандартом 532-П, за 2021, 2022 гг. и консолидированной финансовой отчетности АО «УК РФПИ», составленной в соответствии с МСФО, за 2021, 2022 гг. (реестровый №1200400002721000001) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупок, мотивированная неправомерным проведением Закупки не в электронной форме.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не

является препятствием для такого рассмотрения.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке:
<https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

В уведомлении о принятии жалобы к рассмотрению содержалась информация о том, что в случае отсутствия технической возможности, а также при наличии иных объективных причин невозможности рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи, стороны вправе подать ходатайство об очном рассмотрении жалобы, оформленное надлежащим образом. Указанное ходатайство должно быть направлено не позднее 15:00 (по московскому времени) рабочего дня, предшествующего дню рассмотрения жалобы на электронные почты to77@fas.gov.ru, to77-torgi.mufas@fas.gov.ru.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в его отсутствие.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

Согласно части 4 статьи 5 Федерального закона от 20.12.2008 № 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, государственного унитарного предприятия или муниципального унитарного предприятия заключается с аудиторской организацией или индивидуальным аудитором, определенными путем 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 не является обязательным.

Таким образом, при осуществлении данной процедуры Конкурса Заказчик руководствовался Федеральным законом 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).

Согласно части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе предметом регулирования названного закона являются отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся планирования закупок товаров, работ, услуг; определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей); заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 4 и 5 статьи 15 настоящего Федерального закона (далее — контракт); особенностей исполнения контрактов; мониторинга закупок товаров, работ, услуг; аудита в сфере закупок товаров, работ, услуг; контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - контроль в сфере закупок).

В настоящем случае рассматриваемая процедура закупки подлежала проведению по правилам и в порядке, установленном Законом о контрактной системе в соответствии с Законом об аудиторской деятельности.

Таким образом, проведение спорного конкурса является обязательным в силу действующего законодательства, в связи с чем рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия Заказчика проводилось в рамках ст. 18.1 Закона о защите конкуренции как жалоба на обязательные в силу закона торги субъекта, осуществляющего свою закупочную деятельность в рамках Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, неправомерные действия Заказчика выразились в несоответствии проводимой Закупки требованиям 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), выразившихся в проведении Закупки не в электронной форме.

Так, в своей жалобе Заявитель указывает, что Заказчиком неправомерно выбран способ проведения открытого конкурса, поскольку в соответствии с частью 43 статьи 112 Закона о контрактной системе Заказчики с 01.01.2019 не вправе проводить открытый конкурс не в электронной форме.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представили письменные возражения.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что законодатель вменил в обязанность юридическим лицам, применяющим часть 4 статьи 5 Закона № 307-ФЗ, проводить электронные конкурсы только с 01.01.2022, в то время как оспариваемая Закупка была объявлена 29.12.2021.

Также Заказчик указал, что жалоба Заявителя подана в электронном виде и не подписана ЭЦП, а следовательно, не должна быть принята антимонопольным органом к рассмотрению.

Помимо этого Заказчик указывает на отсутствие у Заявителя правовых оснований для оспаривания положений документации, поскольку последний свою заявку на участие не подавал, с запросами о разъяснении положений документации не обращался, что по мнению Заказчика свидетельствует об отсутствии у Заявителя реальной заинтересованности в участии в закупке, а равно права и законные интересы в настоящем случае не могут нарушены или ущемлены.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

По правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку 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, права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В рассматриваемом случае Комиссия установила, что жалоба Заявителя подана 17.01.2022, т.е. в срок до окончания сроков подачи заявок (19.01.2022 в 11:00), соответственно круг Участников Закупки на момент подачи жалобы не был сформирован, в связи с этим Комиссия считает, что Заявитель является потенциальным Участником оспариваемой Закупки, а равно имеет правовые основания для обращения с настоящей жалобой.

Также Комиссия установила, что жалоба подана Заявителем в электронном виде в формате «sig» и подписана ЭЦП, что подтверждается данными системы электронного документооборота.

Таким образом, доводы Заказчика об отсутствии оснований для принятия и рассмотрения жалобы по существу не находят своего подтверждения.

Комиссией установлено, что Заказчиком на основании части четвертой статьи 5 Федерального закона от 20.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности», частей первой, четвертой, пятой статьи 5, статьи 48 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон № 44-ФЗ) 29.12.2021 на сайте Единой информационной системы в сфере закупок опубликовано извещение о проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по проведению аудита бухгалтерской отчетности АО «УК РФПИ», составленной в соответствии с отраслевым стандартом 532-П, за 2021, 2022 гг. и консолидированной финансовой отчетности АО «УК РФПИ», составленной в соответствии с МСФО, за 2021, 2022 гг. (реестровый №1200400002721000001).

Так, по условиям пункта 15.2 Извещения о проведении открытого конкурса, прием заявок на участие в открытом конкурсе осуществляется по адресу: Россия, 123112, г. Москва, Пресненская набережная, д.8, стр. 1, этаж 7, заявки подаются на имя контактного лица, указанного в п. 2 извещения о проведении открытого конкурса, с понедельника по пятницу с 09 часов 00 минут до 18 часов 00 минут (по местному времени) с «30» декабря 2021 года до 11:00 часов (по местному времени) «19» января 2022 года.

У заказчика действует пропускной режим. Для подачи заявки, участия в процедуре вскрытия конвертов с заявками участник закупки должен направить на адрес электронной почты zakupki@rdif.ru заявку на оформление пропуска не позднее чем за 1 (один) рабочий день до даты подачи им заявки (вскрытия конвертов с заявками, если участник закупки намеревается принять участие в процедуре вскрытия конвертов с заявками) с указанием фамилии, имени и отчества (при наличии) лица, подающего заявку. Лицо, подающее заявку, должно иметь при себе документ, удостоверяющий личность, а также отрицательный ПЦР-тест на COVID-19, выданный не ранее, чем за 7 календарных дней до даты вскрытия конвертов с заявками.

Дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе: «19» января 2022 года в 11:00 часов по местному времени (пункт 16 Извещения).

Место вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе: Россия, 123112, г. Москва, Пресненская набережная, д.8, стр. 1, этаж 7 (пункт 17 Извещения).

Также по условиям пункта 4.2.2 Конкурсной документации, Участник открытого конкурса подает в письменной форме заявку на участие в открытом конкурсе в запечатанном конверте, не позволяющем просматривать содержание заявки до вскрытия.

Все листы поданной в письменной форме заявки на участие в открытом конкурсе, все листы тома такой заявки должны быть прошиты и пронумерованы. Заявка на участие в открытом конкурсе и том такой заявки должны содержать опись входящих в их состав документов, быть скреплены печатью участника открытого конкурса при наличии печати (для юридического лица) и подписаны участником

открытого конкурса или лицом, уполномоченным участником открытого конкурса. Соблюдение участником открытого конкурса указанных требований означает, что информация и документы, входящие в состав заявки на участие в открытом конкурсе и тома заявки на участие в открытом конкурсе, поданы от имени участника открытого конкурса и он несет ответственность за подлинность и достоверность этих информации и документов. Не допускается устанавливать иные требования к оформлению заявки на участие в открытом конкурсе, за исключением предусмотренных настоящей частью требований к оформлению такой заявки. При этом ненадлежащее исполнение участником открытого конкурса требования о том, что все листы таких заявки и тома должны быть пронумерованы, не является основанием для отказа в допуске к участию в открытом конкурсе (пункт 4.2.4. документации).

4.2.5. Каждый конверт с заявкой на участие в открытом конкурсе, поступивший в срок, указанный в настоящей документации, регистрируется заказчиком. При этом отказ в приеме и регистрации конверта с заявкой на участие в открытом конкурсе, на котором не указана информация о подавшем его лице, и требование о предоставлении соответствующей информации не допускаются.

В соответствии с пунктом 5.1.1 конкурсной документации, конкурсная комиссия вскрывает конверты с заявками на участие в открытом конкурсе после наступления срока, указанного в настоящей документации в качестве срока подачи заявок на участие в 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 настоящей документации. Вскрытие всех поступивших конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе осуществляются в один день.

Комиссия отмечает, что на основании части 1 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с частью 2 статьи 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.

Буквальное толкование приведенных норм права позволяет сделать вывод о том, что при выборе способа определения поставщика (подрядчика, исполнителя) Заказчик должен проявлять добросовестность и осмотрительность ввиду возможного необоснованного ограничения круга участников закупки.

Согласно части 1 статьи 27 Закона о контрактной системе участие в определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) может быть ограничено только в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе.

В силу 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:

1) с 1 июля 2018 года вправе определять поставщиков (подрядчиков, исполнителей) путем проведения открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме, запроса предложений в электронной форме, запроса котировок в электронной форме;

2) с 1 января 2019 года 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 положениями части 43 статьи 112 Закона о контрактной системе с 01.01.2019 закупочные процедуры, в том числе открытые конкурсы, проводимые в рамках законодательства о контрактной системе, имеют только электронную форму, за исключением случаев, предусмотренный частью 44 статьи 112 Закона о контрактной системе.

Согласно части 44 статьи 112 Закона о контрактной системе положения части 43 статьи 112 Закона о контрактной системе не распространяются на заказчиков в случае осуществления закупок, указанных в статьях 75, 76, 80, 82, 84, 93, 111 и 111.1 Закона о контрактной системе.

Учитывая, что положениями части 4 статьи 5 Закона об аудите установлена обязанность указанных в данной части юридических лиц заключать договор в порядке, установленном требованиями Закона о контрактной системе по результатам проведения открытого конкурса, в отношении таких юридических лиц применяются положения Закона о контрактной системе исключительно в части определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения открытого конкурса, а также соответствующие нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок.

При этом Комиссия отмечает, что определенная частью 4 статьи 5 Закона об аудите форма торгов - открытый конкурс не содержит указания на проведение открытого конкурса в бумажной форме, а указывает лишь на проведение открытого конкурса в соответствии с положениями Закона о контрактной системе.

Кроме того, электронная форма открытого конкурса предполагает иной порядок подачи заявок, субъектный состав (участие электронной площадки, аккредитованных участников) и иные особенности процедуры, установленные положениями Закона о контрактной системе.

Таким образом, поскольку порядок проведения открытого конкурса по отбору аудиторской организации для осуществления обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности установлен положениями Закона о контрактной системе и подразумевает проведение открытых конкурсов только в электронной форме, следовательно, заказчик должен был при проведении конкурса руководствоваться, в том числе, положениями статьи 112 Закона о контрактной системе, определяющей форму проведения торгов, аналогичная позиция отражена в постановлении Седьмого арбитражного апелляционного суда

от 24.10.2019 № 07АП-9365/19 по делу № А45-22360/2019, правомерность вывода которого подтверждена в определении Верховного Суда Российской Федерации от 25.05.2020 № 304-ЭС20- 6403 по делу № А45-22360/2019.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям положений части 5 статьи 24, части 43 статьи 112 Закона о контрактной системе.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ГЛОБАЛС АУДИТ» (ОГРН: 1076652000336, ИНН: 6652022791) на действия АО «УК РФПИ» (ОГРН: 1177746367017, ИНН: 7703425673) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить с действиях Заказчика нарушение части 43 статьи 112 Закона о контрактной системе.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.