РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы №014/10/18.1-2560/2020

г. Якутск резолютивная часть оглашена «10» сентября 2020 года

изготовлено в полном объеме «11» сентября 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

ΛΛΛΛ – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

ΛΛΛΛ – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

ΛΛΛΛ – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

При участии в дистанционном режиме посредством интернет-видеоконференции, без очного участия представителей субъектов контроля и заявителя:

*** – представитель заявителя по доверенности №1 от 31.08.2020;

*** – представитель заказчика по доверенности №209/20 от 09.09.2020;

*** – представитель заказчика по доверенности №14АА 1557812 от 18.03.2020;

Рассмотрев жалобу ООО Аудиторская компания «Бизнес-Актив» на действия АО «Якутоптторг» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на проведение ежегодного обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности организации Акционерное общество «Якутоптторг» за 2020 год (извещение № 32009434714 на официальном сайте закупок РФ www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 03 сентября 2020 года поступила жалоба ООО Аудиторская компания «Бизнес-Актив» (далее – Заявитель) на действия АО «Якутоптторг» (далее – Заказчик) при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на проведение ежегодного обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности организации Акционерное общество «Якутоптторг» за 2020 год (извещение № 32009434714 на

официальном сайте закупок РФ www.zakupki.gov.ru) (далее – Закупка).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции указано, что 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.

Частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Якутоптторг» (утвержденным советом директоров протоколом от 20.12.2018 №16/18 (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках, при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и Положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

На официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru 26 августа 2020 года АО «Якутоптторг» опубликовано извещение №32009434714 о проведении запроса котировок в электронной форме на проведение ежегодного обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности организации Акционерное общество «Якутоптторг» за 2020 год

Заказчиком выступает АО «Якутоптторг» (677008, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, пер. Базовый, д. 5)

Предмет закупки: Проведение ежегодного обязательного аудита Бухгалтерской (финансовой) отчетности организации;

Дата опубликования извещения о проведении закупки: 26.08.2020 г.;

Начальная (максимальная) цена договора: 316 667 рублей;

Дата начала срока подачи заявок - 26.08.2020 (МСК+6);

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика) - 02.09.2020 в 18:00 (МСК+6);

Дата рассмотрения заявок: 03.09.2020;

Дата подведения итогов: 03.09.2020;

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены тем, что действия Заказчика противоречат требованиям законодательства, организуя проведение Закупки в рамках ФЗ-223, вместе с тем, по мнению Заявителя, данная закупочная процедура не регулируются положения ФЗ-223, а должна проводится по порядку, установленному ФЗ-44 путем проведения открытого конкурса.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении закупки Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) установлено, что жалоба заявителя содержит основания, предусмотренные пунктом 1 частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия антимонопольного органа по рассмотрению жалобы, выслушав лиц, участвующих в рассмотрении, изучив имеющиеся доказательства и материалы жалобы, приходит к следующим выводам.

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 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 указанный Федеральный 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 N 307-ФЗ "Об аудиторской деятельности".

Положение не регулирует отношения, связанные в том числе 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 N 307-ФЗ "Об аудиторской деятельности" (подпункт 6 пункта 1.1.7 Положения).

Из вышеизложенного следует, что для организаций, в уставном капитале которой доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов, отбор аудиторской организации для проведения обязательного аудита бухгалтерской отчетности проводится только в форме открытого конкурса.

Акционерное общество «Якутопторг» относится к данной категории организаций, что подтверждается Списком аффилированных лиц по состоянию на 30 декабря 2019 года размещен в сети «Интернет» http:/Avww.e-disclosure.ni/portal/coiDpany.aspx?id=27494, согласно которого, доля государственной собственности в уставном капитале АО «Якутопторг» составляет 100% (Министерство имущественных отношений Республики Саха (Якутия).

В совместном письме Министерства Финансов РФ N 24-04-06/3691, Федеральной антимонопольной службы N РП/4072/18 от 24 января 2018 года указано: «ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 30.12.2008 N 307-ФЗ "Об аудиторской деятельности" содержит перечень отдельных видов юридических лиц, которые заключают договор на проведение обязательного аудита в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок. Следует учитывать, что такие юридические лица в случаях, установленных законодательством Российской Федерации, могут при этом являться субъектами регулирования Законов N 44-ФЗ, N 223-ФЗ.

Учитывая, что пункт 7 части 4 статьи 1 Закона N 223-ФЗ исключает из сферы применения Закона N 223-ФЗ только отбор аудиторской организации, проводимый в соответствии со статьей 5 Закона N 307-ФЗ, Минфин России и ФАС России приходят к следующим выводам:

1) юридические лица, являющиеся заказчиками в соответствии с Законом N 223-ФЗ и указанные в части 4 статьи 5 Закона N 307-ФЗ. осуществляют отбор аудиторской организации для проведения обязательного аудита в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Порядок проведения открытых конкурсов в сфере закупок товаров, работ,

услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд установлен Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Федеральный закон N 44-ФЗ).

В силу приведенных выше норм законодательства, открытый конкурс является формой торгов п конкурентным способом определения поставщика (исполнителя), при этом электронная форма является допустимой при проведении открытого конкурса.

Следовательно, порядок проведения открытого конкурса, соответствующего требованиям законодательства о контрактной системе, начинается для заказчика непосредственно с выбора формы проведения такого конкурса.

В соответствии с и. 2 ч. 43 ст. 112 Закона о контрактной системе с 01.01.2019 заказчики 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. Исключения из указанного правила указаны в ч. 44 ст. 112 Закона о контрактной системе, согласно которой положения ч. 43 ст. 112 Закона о контрактной системе не распространяются на заказчиков в случае осуществления закупок, указанных в ст. 75, 76, 80, 82, 84, 93, 111 и 111.1 Закона о контрактной системе.

Исходя из изложенного, с 01.01.2019 закупочные процедуры, в том числе открытые конкурсы, проводимые в рамках законодательства о контрактной системе, имеют только электронную форму, за исключением закупок у единственного поставщика, закрытых процедур и еще нескольких случаев, указанных в исчерпывающем перечне ч. 44 ст. 112 Закона о контрактной системе.

Под открытым конкурсом в электронной форме понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении открытого конкурса в электронной форме и конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые требования (ч. 1 ст. 54.1 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частями 1, 2 ст. 54.4 Закона о контрактной системе подача заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме осуществляется только лицами, зарегистрированными в единой информационной системе и аккредитованными на электронной площадке, а заявка на участие в открытом конкурсе в электронной форме состоит из двух частей и предложения участника открытого конкурса в электронной форме о цене контракта, сумме цен единиц товара, работы, услуги. Иные особенности проведения открытого конкурса в электронной форме установлены главой 3 Закона о контрактной системе.

Таким образом, электронная форма открытого конкурса предполагает иной порядок подачи заявок, субъектный состав (участие электронной площадки, аккредитованных участников), иной порядок подачи ценовых предложений и иные особенности процедуры, установленные законодательством о контрактной системе.

Следовательно, Заказчик в соответствии с требованиями действующего законодательства обязан провести отбор аудиторской компании для проведения обязательного аудита бухгалтерской отчетности в виде открытого конкурса в электронной форме, а не в виде открытого запроса котировок в электронной форме.

Соответственно, АО «Якутоптторг» необходимо было провести закупку на право заключения договора оказания аудиторских услуг в соответствии с порядком проведения открытого конкурса, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с п. 1.1.1. документации Запроса котировок в электронной форме, настоящая документация подготовлена в соответствии с Федеральным законом от 30.12.2008 г. №307-ФЗ «Об аудиторской деятельности», а также с учетом положений Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 г. №44-ФЗ, Положением о закупке товаров, работ, услуг АО «Якутоптторг» и регулирует деятельность Заказчика при осуществлении закупки товаров (работ, услуг).

Согласно п. 7.1. документации победителем в проведении запроса котировок признается Участник закупки, подавая заявку на участие в запросе котировок, которая отвечает всем требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, и в которой указана наиболее низкая цена товаров, работ, услуг. При предложении наиболее низкой цены товаров, работ, услуг несколькими Участниками закупки победителем в проведении запроса котировок признается Участник закупки, заявка на участие в запросе котировок которого поступила ранее заявок других Участников закупки.

Из вышеизложенного следует, что закупка по отбору аудиторской организации на оказание услуг по проведению ежегодного обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности организации Акционерное общество «Якутоптторг» за 2020 год проводится Заказчиком в виде открытого запроса котировок в электронной форме, что противоречит требованиям действующего законодательства.

Таким образом, заказчик, осуществив закупку на право заключения договора оказания аудиторских услуг в соответствии с Законом о закупках, нарушил пункт 7 части 4 статьи 1 Закона о закупках, часть 4 статьи 5 Закона

об аудиторской деятельности.

Комиссия антимонопольного органа соглашается с доводом заявителя о том, что проведение закупки в порядке, который не предусмотрен законом, нарушает права и законные интересы заявителя, имеющего право участвовать в закупке.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО Аудиторская компания «Бизнес-Актив» на действия АО «Якутоптторг» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на проведение ежегодного обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности организации Акционерное общество «Якутоптторг» за 2020 год (извещение № 32009434714 на официальном сайте закупок РФ www.zakupki.gov.ru), обоснованной;

2. Признать Заказчика нарушившим требования пункта 7 части 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц» и часть 4 статьи 5 Федерального закона от 30.12.2008 «Об аудиторской деятельности»;

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение допущенных нарушений порядка организации и проведения закупки;

4. Передать материалы рассмотренной жалобы должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель
Комиссии:

Члены
Комиссии: