

РЕШЕНИЕ № 67

Резолютивная часть решения оглашена 30 августа 2010 г.
В полном объеме решение изготовлено «06» сентября 2010 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства при участии: ФГУП «СУ №745 при Спецстрое России и ЗАО «Восток-Аудит», рассмотрев дело № 8-01/206, возбужденное в отношении Федерального государственного унитарного предприятия «Строительное управление №745 при Федеральном агентстве специального строительства» (далее – ФГУП «СУ №745 при Спецстрое России», заказчик) по признакам нарушения статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ЗАО «Восток-Аудит» (далее – заявитель, Общество) на действия ФГУП «СУ №745 при Спецстрое России» при проведении открытого конкурса по отбору аудиторской организации для осуществления обязательного ежегодного аудита бухгалтерского учета и отчетности за 2009, 2010, 2011 годы в части указания в извещении о проведении конкурса и конкурсной документации недостоверных сведений, необоснованном отказе в допуске к участию в конкурсе заявителя.

В заседании Комиссии представитель ЗАО «Восток-Аудит» требования поддержал в полном объеме.

Представитель заказчика считает, что нарушений антимонопольного законодательства при проведении конкурса не допущено, заявки необходимо было оформлять в соответствии с конкурсной документацией, а не в соответствии с извещением. Утверждает, что в конкурсной документации заявлен один лот и, соответственно, предполагалось заключение одного договора на проведение обязательных аудиторских проверок за 2009, 2010, 2011. Указанная цена контракта в размере 700 тысяч рублей означала цену за каждый год проведенного аудита отдельно, так же как и размер обеспечения заявки – по каждому году отдельно в размере 35 000 руб. Также предполагалось заключение одного договора. Почему к конкурсной документации приложены 3 проекта договоров, пояснить не смогла.

Заказчиком 15.04.2010 в сети Интернет размещено извещение №1004099204811 о проведении открытого конкурса по отбору аудиторских организаций для проведения обязательного аудита, начальная (максимальная) цена контракта – 700 000, 00 руб., размер обеспечения заявки – 35 000, 00 руб., на торги выставлен 1 лот.

В пункте 5.4. конкурсной документации указывается, что проводится открытый конкурс по отбору аудиторской организации для осуществления обязательного ежегодного аудита бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности ФГУП «СУ №745» за 2009, 2010, 2011 годы.

В пункте 15.1. конкурсной документации указывается, что «договоры на каждый год заключаются в течение 10 дней с момента проведения конкурса» и прилагаются три проекта договора на каждый год отдельно.

Пунктом 16 конкурсной документации предусматривается обеспечение заявки на участие в аукционе в размере 35 000, 00 руб. или 5 процентов от начальной (максимальной) цены договора по каждому году отдельно.

03.06.2010 заявитель подал 2 конверта с заявками на участие в конкурсе на проведение аудиторской проверки за 2009 и 2010 годы.

Заказчик отказал заявителю в допуске к участию в открытом конкурсе в связи с тем, что представленная ЗАО «Восток-Аудит» заявка не соответствует требованиям пунктов 14.3 и 16 конкурсной документации, пункту 4 части 1 статьи 12 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), к участию в конкурсе допущен и признан участником конкурса один участник размещения заказа – ЗАО «Аудит-Центр», конкурс признан несостоявшимся, о чем составлен протокол №2 от 11.06.2010.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заслушав доводы представителей сторон, рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

ФГУП «СУ №745 при Спецстрое России» конкурс проводился на основании Федерального закона от 30.12.2008 №307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» и в соответствии с Законом о размещении заказов.

Согласно части 4 статьи 21 Закона о размещении заказов в извещении о проведении открытого конкурса должны быть указаны, в частности, сведения о форме торгов, предмет государственного контракта с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг; начальная (максимальная) цена контракта (цена лота); срок, место и порядок предоставления конкурсной документации, официальный сайт, на котором размещена конкурсная документация.

Пунктом 2.1. статьи 10 Закона о размещении заказов предусматривается, что при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении конкурса, в конкурсной документации отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнение работ или оказания услуг. Участник размещения заказа вправе подать заявку на участие в конкурсе в отношении определенного лота. В отношении каждого лота заключается отдельный государственный контракт.

Пунктом 4 статьи 22 Закона о размещении заказов предусмотрено, что конкурсная документация, в частности, должна содержать требования к описанию участниками размещения заказа выполняемых работ, оказываемых услуг, являющихся предметом конкурса, их количественных и качественных характеристик; порядок формирования цены контракта (цены лота). Пункт 5 данной

статьи предусматривает обязательное приложение к конкурсной документации проекта государственного контракта (в случае проведения конкурса по нескольким лотам – проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью конкурсной документации. Пунктом 6 данной статьи предусматривается соответствие сведений, содержащихся в конкурсной документации, сведениям, указанным в извещении о проведении открытого конкурса.

Из извещения о проведении конкурса следует, что заказчиком на торгах заявлен 1 лот с начальной ценой контракта 700 000 рублей, вместе с тем в пункте 8 конкурсной документации указывается максимальная цена договора по каждому году в отдельности – по 700 000 рублей, пунктом 15.1 конкурсной документации предусматривается заключение договоров на каждый год, пункт 16 конкурсной документации указывает на необходимость внесения денежных средств в качестве обеспечения заявки по каждому году отдельно. Следовательно, сведения, указанные заказчиком в конкурсной документации, не соответствуют сведениям, содержащимся в извещении, что не соответствует требованиям пункта 6 статьи 22 Закона о размещении заказов.

Толкование указанных пунктов конкурсной документации позволяет сделать вывод, что в проводимом конкурсе заявлено три лота:

- проведение аудита бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности за 2009 г., начальная цена – 700 000 руб.,
- проведение аудита бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности за 2010 год, начальная цена – 700 000 руб.,
- проведение аудита бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности за 2011 год, начальная цена – 700 000 руб.

Согласно статье 25 Закона о размещении заказов заявка на участие в конкурсе должна отвечать требованиям конкурсной документации. Исходя из положений статей 10, 22 Закона о размещении заказов, толкования пунктов 8, 15.1, 16 конкурсной документации ЗАО «Восток-Аудит» обоснованно сделало вывод о наличии в проводимом конкурсе трех лотов, следовательно, о возможности подать заявки на участие в конкурсе либо в отношении всех лотов, либо в отношении определенного лота.

Решением конкурсной комиссии заявителю отказано в допуске к участию в конкурсе (протокол от 11.06.2010 №2) в связи с несоответствием конкурсной заявки требованиям конкурсной документации.

В заседании Комиссии представитель заказчика пояснила, что указанное решение принято в связи с подачей Обществом двух заявок на 2009, 2010 гг., а не одной заявки на оказание услуг за три года.

Часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

В данной связи Комиссия приходит к выводу о необоснованном отказе в допуске к участию в конкурсе ЗАО «Восток-Аудит», поскольку сама конкурсная документация составлена с нарушением требований законодательства о размещении заказов,

что привело к устранению конкуренции в проводимом конкурсе.

Пунктом 1.1. части 1 статьи 29 Закона о размещении заказов установлен срок заключения контракта – не ранее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, тогда как в пункте 15.1. конкурсной документации указывается, что «договоры на каждый год заключаются в течение 10 дней с момента проведения конкурса», что не соответствует указанному законоположению. Вместе с тем данное обстоятельство не может привести к последствиям, указанным в статье 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 14.9. конкурсной документации «оценка заявок по критерию «Цена аудиторских услуг» осуществляется в следующем порядке: «Финансовые предложения, содержащие стоимость проведения аудита в пределах отклонения не более чем на 25 процентов от средней стоимости, предложенной аудиторскими организациями, заявки на участие в конкурсе которых не отклонены конкурсной комиссией, получают 100 баллов. Оценка других финансовых предложений рассчитывается путем вычитания из 100 баллов корректирующей величины, которая рассчитывается как произведение 100 на отношение величины отклонения финансового предложения конкретной аудиторской организации от средней стоимости к этой средней стоимости». То есть порядок, установленный в конкурсной документации, не соответствует порядку оценки заявок по ценовому критерию, установленному Правилами оценки заявок на участие в конкурсе на право заключить государственный или муниципальный контракт на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2009 №722.

Из юридической конструкции статьи 17 Закона о защите конкуренции следует, что квалификация нарушения антимонопольного законодательства допускается при наличии последствий от тех или иных действий организатора торгов, соответствующей комиссии, влияющих на конкуренцию при проведении торгов, а также при наличии возможности наступления последствий, влияющих на конкуренцию при проведении торгов (например, в будущем).

Учитывая, что установленный заказчиком в пункте 9 порядок оценки заявок по ценовому критерию отличен от установленного Постановлением №722, но в проводимом конкурсе он не применен, в связи с признанием конкурса несостоявшимся, Комиссия приходит к выводу о возможности наступления последствий, указанных в статье 17 Закона о защите конкуренции, в связи с чем квалифицирует указанные действия заказчика как нарушение пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Заказчиком в пункте 3 раздела 2 конкурсной документации установлены требования к участникам размещения заказа, а также к предоставляемым ими документам, в том числе:

- участник конкурса должен быть зарегистрирован до 01.07.2002 г., в подтверждение чего необходимо представить соответствующее свидетельство налогового органа;
- опыт аудиторских проверок предприятий, осуществляющих проектную и строительную деятельность как инженерно-технических воинских формирований, у участника конкурса должен составлять не менее 5 лет.

Статьей 11 Закона о размещении заказов установлен исчерпывающий перечень требований к участникам размещения заказа, частью 3 статьи 25 указанного Закона установлен исчерпывающий перечень документов, предоставляемых участником размещения заказа в составе заявки на участие в конкурсе, которые не предусматривают перечисленных заказчиком требований и документов.

При этом частью 2.1. статьи 22 Закона о размещении заказов не допускается включать в конкурсную документацию требования к опыту участника размещения заказа.

В данной связи указанные требования заказчика не основаны на действующем законодательстве.

Заказчик, устанавливая требования о наличии у участника размещения заказа опыта аудиторских проверок не менее 5 лет, государственной регистрации участника размещения заказа – юридического лица до 01.07.2002, о предоставлении свидетельств о государственной регистрации и о внесении записи в ЕГРЮЛ, необоснованно исключил возможность доступа к участию в торгах хозяйствующих субъектов, зарегистрированных после 01.07.2002, хозяйствующих субъектов, имеющих опыт аудиторской деятельности менее 5 лет, что ведет к ограничению доступа к участию в указанном конкурсе и является нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что заказчиком, конкурсной комиссией заказчика допущены существенные нарушения действующего законодательства при проведении конкурса, приведшие к ограничению доступа к участию в торгах хозяйствующих субъектов, нарушению конкурентной борьбы при участии в торгах.

Комиссия учла, что заказчиком заключен с ЗАО «Аудит-Центр» договор от 15.06.2010 №11410. В соответствии с условиями договора ЗАО «Аудит-Центр» на день рассмотрения настоящего дела ФГУП «СУ №745 при Спецстрое России» оказаны услуги по проведению аудиторских проверок за 2009 год и первое полугодие 2010 года.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ФГУП «СУ №745 при Спецстрое России», конкурсную комиссию ФГУП «СУ №745 при Спецстрое России» нарушившими часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении конкурса по отбору аудиторской организации для осуществления ежегодного обязательного аудита бухгалтерского учета и отчетности за 2009, 2010, 2011 годы, в части необоснованного установления требования к участникам конкурса о наличии опыта проверок не менее пяти лет, осуществления деятельности участником конкурса до 01.07.2002, необоснованного требования документов, подтверждающих государственную регистрацию участника конкурса до 01.07.2002, предоставления свидетельства о

государственной регистрации, необоснованного установления порядка оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, необоснованного отказа в допуске к участию в торгах ЗАО «Восток-Аудит».

2. Выдать ФГУП «СУ №745 при Спецстрое России» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

3. Предложить ФГУП «СУ №745 при Спецстрое России» рассмотреть возможность:

3.1. В срок до 15.09.2010 отменить результаты конкурса по отбору аудиторской организации для осуществления ежегодного обязательного аудита бухгалтерского учета и отчетности за 2009, 2010, 2011 годы, разместив соответствующее извещение на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов.

3.2. В срок до 15.09.2010 расторгнуть по соглашению сторон договор на проведение обязательной аудиторской проверки от 15.06.2010 №11410.

3.3. Привести конкурсную документацию конкурса по отбору аудиторской организации для осуществления ежегодного обязательного аудита бухгалтерского учета и отчетности за 2009, 2010, 2011 годы в соответствие с требованиями Закона о размещении заказов, Закона о защите конкуренции.

3.4. Повторно провести конкурс по отбору аудиторской организации для осуществления ежегодного обязательного аудита бухгалтерского учета и отчетности в порядке, установленном Законом о размещении заказов, а также с соблюдением требований Закона о защите конкуренции, в части объема услуг, не исполненных по договору от 15.06.2010 №11410.

4. ФГУП «СУ №745 при Спецстрое России» в срок до 20.09.2010 сообщить в Хабаровское УФАС России о решении, принятом по результатам рассмотрения пункта 3 настоящего решения, с приложением подтверждающих документов.

В случае непредставления указанной информации либо отказа от совершения действий, указанных в пункте 3 настоящего решения, Хабаровскому УФАС России обратиться в арбитражный суд Хабаровского края с иском о признании торгов и заключенной по результатам таких торгов сделки недействительными.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 44

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), на основании своего решения от 06.09.2010 № 67 по делу № 8-01/206 о нарушении Федеральным государственным унитарным предприятием «Строительное управление №745 при Федеральном агентстве специального строительства» (далее – ФГУП «СУ №745 при Спецстрое России») (ул. Калинина, 94, оф.17, г. Хабаровск, 680000) статьи 17 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ФГУП «СУ №745 при Спецстрое России» прекратить нарушение антимонопольного законодательства, с целью чего впредь при проведении торгов не допускать установление в конкурсной документации положений, ограничивающих конкурентный доступ к участию в торгах хозяйствующих субъектов.

2. ФГУП «СУ №745 при Спецстрое России» в срок до 20.09.2010 письменно сообщить в Хабаровское УФАС России об исполнении пункта 1 настоящего предписания с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.