РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 02-11/01-15

«23» июня 2015 года г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения оглашена 10 июня 2015 года.

Текст решения в полном объеме изготовлен 23 июня 2015 года.

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

рассмотрев дело, возбужденное по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Волжскпроект» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившего в заключении договора на оказание аудиторских услуг без проведения торгов,

с участием представителей:
от заявителя, Волжская межрайонная прокуратура – не явились, надлежащим образом извещены,
от ответчика, ОАО «Волжскпроект» -
от заинтересованного лица, ООО «Региональное отделение международного консультативно-правового центра по вопросам налогообложения доходов фирм и личных доходов граждан» (далее - ООО «РО МКПЦН») – не явились, надлежащим образом извещены,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл поступило обращение Волжской межрайонной прокуратуры о проверке законности соблюдения открытым акционерным обществом «Волжскпроект» (далее - ОАО «Волжскпроект») требований законодательства о защите конкуренции при заключении договора на оказание аудиторских услуг от 26.06.2013.

По результатам рассмотрения материалов приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл от

02.02.2015 № 08 возбуждено дело в отношении ОАО «Волжскпроект» по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении договора на оказание аудиторских услуг без проведения торгов.

При рассмотрении дела ответчик, ОАО «Волжскпроект», в письменных пояснениях и на заседании комиссии пояснил, что Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не содержит прямого запрета на заключение рассматриваемого договора без проведения торгов.

Кроме того, обществом проведен открытый конкурс на право заключения договора на оказание услуг по обязательному аудиту бухгалтерской (финансовой) отчетности ОАО «Волжскпроект» за 2013 год. Единственным участником конкурса являлось ООО «РО МКПЦН», с которым по результатам конкурса был заключен договор.

В соответствии с пунктом 2.3.11 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Волжскпроект» юридическое лицо вправе не размещать на официальном сайте сведения о закупках, стоимость которых не превышает ста тысяч рублей. Стоимость услуг по обязательному аудиту бухгалтерской (финансовой) отчетности составила пятьдесят тысяч рублей, поэтому сведения о проведении открытого конкурса на сайте www.zakupki.gov.ru юридическим лицом не размещались.

Комиссия Марийского УФАС России, исследовав материалы дела, изучив позиции сторон и лиц, участвующих в деле, пришла к выводу о нарушении обществом антимонопольного законодательства по следующим основаниям.
В соответствии со статьей 447 Гражданского кодекса Российской Федерации договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги. В случаях, указанных в этом кодексе или ином законе, договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов.
Общие антимонопольные требования к торгам установлены в главе 4 Закона о защите конкуренции.
В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.
При этом под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Закона о

защите конкуренции). Признаки ограничения конкуренции установлены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

В силу пункта 4 части 7 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» указанный закон не регулирует отношения, связанные с отбором аудиторской организации для проведения обязательного аудита, бухгалтерской финансовой отчетности заказчика в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» (далее – Закон об аудиторской деятельности).

Пунктом 7 части 4 Закона об аудиторской деятельности установлено, проведение аудита является обязательным, если организация имеет организационно-правовую форму открытого акционерного общества.

Согласно пункту 4 статьи 5 Закона об аудиторской деятельности (в редакции, действовавшей на момент заключения договора) договор на проведение обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности организации, в уставном (складочном) капитале которой доля государственной собственности составляет не менее 25 процентов заключается по итогам размещения заказа путем проведения торгов в форме открытого конкурса в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов).

Тем самым положениями Закона об аудиторской деятельности установлена специальная норма прямого действия, обязывающая акционерное общество размещать заказ на аудиторские услуги исключительно путем проведения открытого конкурса.

Из материалов дела следует, что юридическое лицо имеет организационно-правовую форму открытого акционерного общества, оно внесено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1081224000110.
Пунктом 1.3 Устава ОАО «Волжскпроект» установлено, что учредителем общества является Республика Марий Эл в лице Министерства государственного имущества Республики Марий Эл.
Владельцем 11708 именных ценных бумаг ОАО «Волжскпроект» по состоянию на 25.06.2013 являлась Республика Марий Эл в лице Министерства государственного имущества Республики Марий Эл, что соответствовало ста процентам уставного капитала общества.
Следовательно, договор на проведение обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности организации должен быть заключен только по результатам торгов в форме открытого конкурса.
Размещение заказа путем проведения конкурса регулируется главой 2 Закона о размещении заказов, действовавшим на момент заключения

договора.
В силу части 1 статьи 20 Закона о размещении заказов под конкурсом понимаются торги, победителем которых признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения контракта и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер.
Согласно части 1 статьи 21 Закона о размещении заказов извещение о проведении открытого конкурса размещается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией на официальном сайте не менее чем за тридцать дней до дня вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе.
Одновременно с извещением о проведении открытого конкурса на официальном сайте размещается конкурсная документация (часть 1 статьи 23 Закона о размещении заказов).
Аналогичные требования о размещении на официальном сайте установлены в отношении протоколов вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и рассмотрения заявок на участие в конкурсе (часть 8 статьи 26, пункт 2 стать 27 Закона о размещении заказов).
В соответствии с частью 1 статьи 16 Закона о размещении заказов официальным сайтом Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг является www.zakupki.gov.ru. При этом в соответствии с положениями частей 6, 8 статьи 16 Закона о размещении заказов информация о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков размещается на официальном сайте и доступна для ознакомления без взимания платы.
Таким образом, сведения о проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по обязательному аудиту бухгалтерской (финансовой) отчетности должны быть размещены на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг.
25.06.2013 между ОАО «Волжскпроект» и ООО «РО МКПЦН» заключен договор, предметом которого являлось оказание услуг по проведению аудиторской проверки бухгалтерской отчетности за период с 01.01.2013 по 31.12.2013, стоимостью 50 000 рублей.
В качестве доказательства соблюдения требований Закона о размещении заказов ОАО «Волжскпроект» представило конкурсную документацию, заявку на участие в конкурсе ООО «РО МКПЦН», а также протоколы вскрытия конвертов и рассмотрения заявок на участие вы открытом конкурсе.
Однако заказчик не обеспечил размещение информации о проведении открытого конкурса на указанном интерне-ресурсе, что подтверждается скрин-шотами с сайта www.zakupki.gov.ru. Указанное обстоятельство не оспаривалось ответчиком при рассмотрении дела.

ОАО «Волжскпроект» полагает, что требования Закона о размещении заказов не распространяют на закупку услуг, стоимость которой составляет менее ста тысяч рублей.
В соответствии с пунктом 2.3.11 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд открытого акционерного общества «Волжскпроект», утвержденного протоколом совета директоров ОАО «Волжскпроект» 28.03.2012 № 2 (далее – Положение о закупках), заказчик вправе не размещать на официальном сайте сведения о закупках, стоимость которых не превышает сто тысяч рублей.
Однако порядок проведения открытого конкурса на проведение обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности организации установлен специальным законодательством о размещении заказов. При наличии императивных требований действующего законодательства юридическое лицо не вправе самостоятельно устанавливать порядок проведения конкурса.
Тем самым ссылка ОАО «Волжскпроект» на пункт 2.3.11 Положения о закупках является юридически ошибочной.
Заключение договора на оказание услуг по обязательному аудиту бухгалтерской (финансовой) отчетности с нарушением требований Закона о размещении заказов исключило возможность иных хозяйственных субъектов, оказывающих аналогичные услуги, участвовать в размещении заказа, следовательно, действия по заключению вышеуказанного договора могли привести к устранению конкуренции.
Ограничение круга потенциальных участников закупки, явившееся следствием рассмотренных антимонопольным органом действий, нарушает требования части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

1. На основании изложенного, Комиссия Марийского УФАС России приходит к итоговому выводу о наличии в действиях ОАО «Волжскпроект» нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении договора на оказание аудиторских услуг без проведения торгов.
2. Комиссия Марийского УФАС России, учитывая исполнение сторонами договора на оказание аудиторских услуг от 25.06.2013, полагает, что основания для выдачи предписания отсутствуют.
3. Руководствуясь статьей 10, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. 1. Признать в действиях открытого акционерного общества «Волжскпроект» (ИНН 1216016460, ОГРН 1081224000110) нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении договора на оказание аудиторских услуг без проведения торгов.

2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения административного производства.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии