

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2095/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.02.2022 г. Москва

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

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей АО «Эйч Эл Би Внешаудит», АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО «ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКОЕ ОБЪЕДИНЕНИЕ «АЛМАЗЮВЕЛИРЭКСПОРТ»,

рассмотрев жалобу АО «Эйч Эл Би Внешаудит» (далее - Заявитель) на действия АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО «ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКОЕ ОБЪЕДИНЕНИЕ «АЛМАЗЮВЕЛИРЭКСПОРТ» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения контракта на оказание услуг по проведению финансового аудита (реестровый № 1200400005121000002) (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 Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов выразилось в ненадлежащем формировании Закупочной документации, влекущем ограничение конкуренции.

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, 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 18.07.2011 № 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

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.

Извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 5 044 000,00 руб. опубликовано Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru>) 28.12.2021.

Дата и время окончания срока подачи заявок 21.03.2022 10:00.

Дата и время рассмотрения и оценки первых частей заявок 22.03.2022 11:00.

Дата подачи окончательных предложений 24.03.2022.

Дата и время рассмотрения и оценки вторых частей заявок 25.03.2022 11:00.

Согласно доводам жалобы, Заявитель не согласен с установлением ограничения в отношении круга потенциальных участников Закупки, а именно участником обжалуемой процедуры могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации.

По мнению Заявителя, основанием для такого ограничения является ст. 30 Закона о контрактной системе, обязывающая заказчиков, являющихся субъектами Закона о контрактной системе, осуществлять закупки для государственных и муниципальных нужд среди субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

Однако, норма ст. 30 Закона о контрактной системе в рассматриваемом случае применению не подлежит, так как Заказчиком осуществляется закупка услуг по обязательному аудиту бухгалтерской (финансовой) отчетности на основании ч. 4 ст. 5 Закона об аудиторской деятельности. При осуществлении такой закупочной процедуры нормы Закона № 44-ФЗ применяются с изъятиями, в частности, не применяется норма о предоставлении гарантий субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения по существу жалобы и истребованные антимонопольным органом документы.

В соответствии с ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» в электронном конкурсе на заключение контракта на проведение аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности организации, объем выручки от продажи продукции (продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг) которой за предшествующий отчетному год не превышает 1 миллиарда рублей, обязательным является участие аудиторских организаций, являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства.

Объем выручки от продажи продукции (продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг) акционерного общества «Внешнеэкономическое объединение «Алмазювелирэкспорт» за предшествующий дате размещения закупки отчетный год не превышает 1 миллиарда рублей и соответственно Заказчик вправе применить указанные нормы закона к участникам конкурса.

При этом, в соответствии с требованиями п. 1 ст. 30 Закона о контрактной системе заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем 25 процентов совокупного годового объема закупок.

Учитывая требования ст. 30 Закона о контрактной системе, по мнению Заказчика, им правомерно размещена Закупка, в которой принять участие могут исключительно субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации.

Изучив представленные документы и сведения, Комиссия оценивает доводы Заказчика критически, поскольку в пункте 7 Информационной карты установлено, что оспариваемая закупочная процедуры осуществляется за счет собственных средств Заказчика.

Документальных доказательств обратного Заказчиком в материалы дела не представлено.

Согласно ч. 7 ст. 15 Закона о контрактной системе при заключении договоров, не являющихся государственными (муниципальными) контрактами для обеспечения государственных и муниципальных нужд (в рамках отношений, не указанных в ч. 1 ст. 1 Закона о контрактной системе), не применяются гарантии, установленные ст. 30 Закона о контрактной системе, в части проведения закупок только у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций. На основании указанной части также не подлежат применению к таким процедурам нормы статей 14, 23, 28 - 30, 34, 35 Закона о контрактной системе.

Частью 1 статьи 1 Закона о контрактной системе установлено, что настоящий Федеральный закон регулирует 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:

- 1) планирования закупок товаров, работ, услуг;
- 2) определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей);
- 3) заключения предусмотренных настоящим Федеральным законом контрактов;
- 4) особенностей исполнения контрактов;
- 5) мониторинга закупок товаров, работ, услуг;
- 6) аудита в сфере закупок товаров, работ, услуг;

7) 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).

Комиссия считает необходимым отметить, что в статье 3 Закона о контрактной системе установлены, в том числе понятия контрактная система в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и заказчик:

- контрактная система в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - контрактная система в сфере закупок) - совокупность участников контрактной системы в сфере закупок (Федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации по регулированию контрактной системы в сфере закупок, иные федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, уполномоченные на осуществление нормативно-правового регулирования и контроля в сфере закупок, Государственная корпорация по атомной энергии "Росатом", Государственная корпорация по космической деятельности "Роскосмос", заказчики, участники закупок, в том числе признанные поставщиками (подрядчиками, исполнителями), уполномоченные органы, уполномоченные учреждения, специализированные организации, операторы электронных площадок, операторы специализированных электронных площадок) и осуществляемых ими, в том числе с использованием единой информационной системы в сфере закупок (за исключением случаев, если использование такой единой информационной системы не предусмотрено настоящим Федеральным законом), в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок действий, направленных на обеспечение государственных и муниципальных нужд;
- заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 настоящего Федерального закона бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

В свою очередь, АО «Мосотделстрой № 1» относится к субъектам, осуществляющим закупки товаров, работ, услуг в рамках Закона о закупках. Таким образом, закупочная деятельность Заказчика не относится к сфере закупок, направленных на обеспечение государственных и муниципальных нужд.

При этом Законом о закупках не предусмотрена обязательная доля закупок у субъектов малого и среднего предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

При таких обстоятельствах, применению подлежат положения ч. 7 ст. 15 Закона о контрактной системе, согласно которым у заказчиков осуществляющих закупки не для государственных и муниципальных нужд отсутствует обязанность соблюдения ограничений, предусмотренных ст. 30 Закона о контрактной системе.

Частями 1, 2 статьи 31 Закона о контрактной системе установлен исчерпывающий перечень требований, которые могут быть установлены к участникам закупок.

Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе (ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системы).

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу, что установление в Закупочной документации ограничивающих требований к составу участников Закупки является нарушением ч. 7 ст. 15, ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе и признает жалобу Заявителя обоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «Эйч Эл Би Внешаудит» (ИНН: 7706118254; ОГРН: 1027739314448) на действия АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО «ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКОЕ ОБЪЕДИНЕНИЕ «АЛМАЗЮВЕЛИРЭКСПОРТ» (ИНН:7704485379; ОГРН: 1197746226886) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить с действиях Заказчика нарушение ч. 7 ст. 15, ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе.

3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.