

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-90/12 А о нарушении антимонопольного законодательства

г. Якутск

резюлютивная часть оглашена 16 августа 2012 г.

изготовлено в полном объеме ____ августа 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

при участии:

ООО «Профитек» - не явились, извещены;

ЗАО АА «Люди дела» - представителя. по доверенности;

ОАО «Сахатранснефтегаз» - представителя по доверенности;

СОАО «ВСК» - не явились, извещены;

Рассмотрев дело № 03-90/12 А, возбужденное в отношении ЗАО АА «Люди дела» по признакам нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции»,

у с т а н о в и л а:

Прокуратурой Республики Саха (Якутия) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) направлено заявление ООО Аудиторская фирма «Профитек» о нарушении антимонопольного законодательства при проведении ОАО «Сахатранснефтегаз» открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по проведению обязательной аудиторской проверки бухгалтерской (финансовой) отчетности ОАО «Сахатранснефтегаз» за 2012 г. В частности, из заявления следует, что к участию в открытом конкурсе допущено ЗАО АА «Люди дела», которое представило в составе заявки на участие в открытом конкурсе недостоверные сведения о страховании профессиональной ответственности в сумме 100 миллионов рублей. Между тем, страховой компанией (СОАО «ВСК») полис о страховании профессиональной ответственности в сумме 100 миллионов рублей ЗАО АА «Люди дела» не выдавался. Таким образом, ЗАО АА «Люди дела» не могло быть допущено к участию в открытом конкурсе. По результатам открытого конкурса ЗАО АА «Люди дела» признано победителем. В связи с неверным определением победителя конкурса нарушаются права и законные интересы ООО АФ «Профитек», т.к. в случае отказа в допуске к участию в конкурсе ЗАО АА «Люди дела» победителем должно было быть определено ООО АФ «Профитек».

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха

(Якутия), рассмотрев заявление и иные документы усмотрело в действиях ЗАО АА «Люди дела» признаки нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», в связи с чем возбудило производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства.

ООО АФ «Профитек» на рассмотрение дела представителя не направили. Заявили ходатайство о приобщении к материалам дела ответа Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», а также направили отзыв по обстоятельствам дела. Согласно отзыву заявитель полагает, что ЗАО АА «Люди дела» в составе конкурсной заявки представлены заведомо ложные сведения, что является основанием для отклонения заявки ЗАО АА «Люди дела» и договор должен быть заключен с заявителем.

Представитель ЗАО АА «Люди дела» при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства к материалам дела приобщил отзыв на заявление, а также страховой полис страхования риска ответственности аудиторской организации за нарушение договора на проведение обязательного аудита, выданный ОАО «Межотраслевой страховой центр». Пояснила, что в действиях общества отсутствуют признаки недобросовестной конкуренции, поскольку общество имеет необходимый страховой полис, страховой полис ВСК в составе конкурсной заявки представлен ошибочно. Подобные действия общества не влекут за собой ограничение конкуренции, а тем более причинение убытков третьим лицам.

Представитель ОАО «Сахатранснефтегаз» при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства пояснил, что в действиях конкурсной комиссии нарушение антимонопольного законодательства отсутствует, порядок проведения открытого конкурса не нарушен, комиссия принимала решение на основании представленных документов.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся в материалах дела документы, пришла к следующим выводам.

Материалами дела установлено, что 24 апреля 2012 г. ОАО «Сахатранснефтегаз» в сети Интернет размещено извещение о проведении открытого конкурса на право заключения договора оказания услуг по проведению обязательной аудиторской проверки бухгалтерской (финансовой) отчетности ОАО «Сахатранснефтегаз» за 2012 г. Открытый конкурс в соответствии с требованиями части 4 статьи 5 Федерального закона «Об аудиторской деятельности» проводится по правилам, установленным Федеральным законом «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Для участия в открытом конкурсе поступило 3 конкурсных заявки от следующих хозяйствующих субъектов:

ООО АФ «Профитек» - заявка поступила 22 мая 2012 г. в 16 часов 39 минут, заявке присвоен номер <...> ;

ЗАО АА «Люди дела» - заявка поступила 23 мая 2012 г. в 11 часов 29 минут, заявке присвоен номер <...> ;

ООО Фирма «Центр-аудит» - заявка поступила 23 мая 2012 г. в 15 часов 12 минут, заявке присвоен номер <...> .

24 мая 2012 г. состоялась процедура вскрытия конвертов с конкурсными заявками, о чем составлен протокол № 0616200000312000005-1, в котором отражены документы, представленные хозяйствующими субъектами в составе конкурсных заявок. В частности, отражено, что в составе конкурсных заявок представлены страховые полисы страхования профессиональной ответственности аудитора. В частности, ООО АФ «Профитек» представлен полис ВСК страховой дом № 11038337002614, лимит ответственности на один страховой случай 100 миллионов рублей. ЗАО АА «Люди дела» представлен полис ВСК страховой дом № 1121537000008, лимит ответственности на один страховой случай 100 миллионов рублей. ООО Фирма «Центр-аудит» страховой полис не представлен.

29 мая 2012 г. состоялась процедура рассмотрения конкурсных заявок, о чем составлен протокол № 0616200000312000005-2. Согласно указанному протоколу к участию в открытом конкурсе допущены ООО АФ «Профитек» и ЗАО АА «Люди дела». ООО Фирма «Центр-аудит» отказано в допуске к участию в открытом конкурсе в связи с несоответствием конкурсной заявки требованиям документации, а именно не указан объем предоставления гарантий качества.

31 мая 2012 г. проведена процедура оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе, о чем составлен протокол № 0616200000312000005-3. Согласно указанному протоколу победителем в открытом конкурсе признано ЗАО АА «Люди дела», суммарное количество полученных баллов составило 74,76. Второе место присуждено ООО АФ «Профитек», набравшему суммарное количество баллов 74,68.

В рамках рассмотрения заявления ООО АФ «Профитек» о нарушении антимонопольного законодательства при проведении вышеуказанного открытого конкурса антимонопольным органом направлен запрос в ОАО «Сахатранснефтегаз» о предоставлении конкурсной документации и конкурсных заявок участников конкурса. Из представленных ОАО «Сахатранснефтегаз» документов следует, что пунктом 17 Информационной карты документации открытого конкурса (в редакции от 28 апреля 2012 г.) установлены требования к составу конкурсной заявки, в частности, в составе заявки должен быть представлен полис страхования профессиональной ответственности аудитора. Минимальный объем предоставления гарантий качества составляет 65 миллионов рублей. В составе конкурсной заявки ЗАО АА «Люди дела» представлен страховой полис ВСК страховой дом № 1121537000008 страхования гражданской ответственности при осуществлении профессиональной деятельности аудиторов, страховая сумма и лимит ответственности на один страховой случай по которому составляет 100 миллионов рублей. Срок действия договора страхования со 2 июня 2011 г. по 1 июня 2012 г.

В целях проверки доводов заявителя о подложности представленного ЗАО АА «Люди дела» в составе конкурсной заявки страхового полиса, антимонопольным органом в СОАО «ВСК» направлен запрос о предоставлении договора страхования.

СОАО «ВСК» в ответ на запрос антимонопольного органа представило копии договора страхования гражданской ответственности при осуществлении

профессиональной деятельности аудиторов, заключенный с ЗАО АА «Люди дела» № 1121537000008 от 30 мая 2011 г., страхового полиса № 1121537000008 от 1 июня 2011 г. и страхового полиса № 1221737000008 от 4 июня 2012 г. Из представленных страховой организацией документов следует, что страховая сумма и лимит ответственности на один страховой случай по договору страхования и страховому полису № 1121537000008 составляют 20 миллионов рублей. Срок действия договора страхования со 2 июня 2011 г. по 1 июня 2012 г.

Согласно страховому полису № 1221737000008 от 4 июня 2012 г. страховая сумма составила 50 миллионов рублей, лимит ответственности на один страховой случай 30 миллионов рублей. Срок действия договора со 2 июня 2012 г. по 1 июня 2013 г.

Таким образом, представленными ОАО «Сахатранснефтегаз» и СОАО «ВСК» документами установлен факт представления ЗАО АА «Люди дела» в составе конкурсной заявки страхового полиса № 1121537000008 от 1 июня 2011 г., содержащего недостоверные сведения относительно страховой суммы и лимита ответственности на один страховой случай.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Частью 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Согласно пункту 2 части 3 статьи 25 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» заявка на участие в конкурсе должна содержать предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг и иные предложения об условиях исполнения контракта.

Иным предложением об условиях исполнения контракта является минимальный объем предоставления гарантий качества, что следует из положений пункта 24 Информационной карты документации открытого конкурса, пункта 8.5 проекта договора, а также положений части 4 статьи 28 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», согласно которой для определения лучших условий исполнения контракта, предложенных в заявках на участие в конкурсе, конкурсная комиссия должна оценивать и сопоставлять такие заявки по цене контракта и иным критериям, указанным в конкурсной документации. Как следует из вышеприведенного пункта 24 Информационной карты документации открытого конкурса критерием оценки конкурсных заявок является объем предоставления гарантий качества.

Конкурсная комиссия рассматривает заявки на участие в конкурсе на соответствие требованиям, установленным конкурсной документацией и

соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона. На основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе конкурсной комиссией принимается решение о допуске к участию в конкурсе участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в конкурсе, участником конкурса или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в конкурсе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены статьей 12 настоящего Федерального закона, а также оформляется протокол рассмотрения заявок на участие в конкурсе, который ведется конкурсной комиссией и подписывается всеми присутствующими на заседании членами конкурсной комиссии и заказчиком, уполномоченным органом в день окончания рассмотрения заявок на участие в конкурсе (части 1, 2 статьи 27 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»).

Пунктом 17 Информационной карты документации открытого конкурса установлены требования к составу конкурсной заявки, в частности требование о наличии в составе конкурсной заявки полиса страхования профессиональной деятельности аудитора. Минимальный объем предоставления гарантий качества 65 миллионов рублей.

Пунктом 1 части 1 статьи 12 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» установлено, что участник размещения заказа не допускается конкурсной комиссией к участию в конкурсе в случае непредставления документов, определенных частью 3 статьи 25 настоящего Федерального закона, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике размещения заказа или о товарах, работах, услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ.

Собранными в материалы дела документами установлено, что отсутствие в составе конкурсной заявки ООО Фирма «Центр-аудит» страхового полиса явилось основанием для не допуска такого участника к участию в конкурсе.

Таким образом, представление участником размещения заказа в составе конкурсной заявки страхового полиса, содержащего недостоверные сведения о страховой сумме и лимите ответственности на один страховой случай, в силу пункта 1 части 1 статьи 12 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» является основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе. Следовательно, ЗАО АА «Люди дела» не могло быть допущено к участию в конкурсе по причине представления в составе конкурсной заявки недостоверных сведений.

В соответствии с частью 2 статьи 28 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются конкурсной комиссией в целях выявления лучших условий исполнения контракта в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены конкурсной документацией.

Пунктом 24 Информационной карты документации открытого конкурса установлено,

что одним из критериев оценки и составления заявок на участие в конкурсе является объем предоставления гарантий качества. При этом, под объемом предоставления гарантий качества подразумевается способность аудиторской организации возместить убытки пострадавшей стороны, подтверждаемая общим лимитом ответственности страховщика по полису страхования профессиональной ответственности аудиторской организации (наличие полиса страхования с лимитом ответственности).

С учетом вышеизложенного Комиссия антимонопольного органа отклоняет довод представителя ЗАО АА «Люди дела» о том, что наличие в составе заявки страхового полиса не является обязательным, а следовательно наличие либо его отсутствие не влияет на результаты допуска участника к конкурсу.

Пунктом 24 Информационной карты документации открытого конкурса также установлено, что минимальный объем предоставления гарантий качества составляет 65 миллионов рублей. Пунктом 25 Информационной карты документации открытого конкурса установлен порядок оценки и сопоставления конкурсных заявок по критерию объем предоставления гарантий качества, и в частности установлено, что в случае, если заявка не содержит предложения об обеспечении исполнения условий контракта по критерию «объем предоставления гарантий качества» этой заявке присваивается 0 баллов. Минимальный объем предоставления гарантий качества составляет 65 миллионов.

Согласно протоколу оценки и сопоставления конкурсных заявок, конкурсная комиссия ОАО «Сахатранснефтегаз» при оценке и сопоставлении конкурсных заявок ООО АФ «Профитек» и ЗАО АА «Люди дела» оценивала и составляла указанные заявки в том числе по критерию «объем предоставления гарантий качества» с учетом представленных в составе конкурсных заявок документов. В частности, ООО АФ «Профитек» по критерию «объем предоставления гарантий качества» присвоено 5,38 баллов, ЗАО АА «Люди дела» 5,38 баллов. При этом, материалами дела установлено, что ООО АФ «Профитек» в составе конкурсной заявки представило страховой полис на лимит ответственности 100 миллионов рублей. ЗАО АА «Люди дела» также в составе заявки представило страховой полис на лимит ответственности 100 миллионов рублей. При этом, как установлено в ходе рассмотрения дела ЗАО АА «Люди дела» представило в составе заявки недостоверные сведения о лимите страхования ответственности. При этом, наличие указанной недостоверной информации позволило ответчику получить 5,38 баллов по критерию «объем предоставления гарантий качества». Между тем, если следовать порядку оценки, установленному в пункте 25 Информационной карты документации открытого конкурса, по критерию «объем предоставления гарантий качества» ЗАО АА «Люди дела» должно было получить 0 баллов.

Довод представителя ЗАО АА «Люди дела» о том, что наличие в составе заявки страхового полиса ВСК, содержащего недостоверные сведения, не влияет на итоговую оценку, поскольку общество имеет соответствующий полис, выданный ОАО «Межотраслевой страховой центр», Комиссия антимонопольного органа отклоняет по следующему основанию. Страховой полис ОАО «Межотраслевой страховой центр» № АУД 42-00008/12 НО с лимитом ответственности в 100 миллионов рублей в составе конкурсной заявки отсутствовал. При оценке и сопоставлении конкурсных заявок конкурсная комиссия исходила из представленного страхового полиса, выданного ОАО «ВСК». Невозможность

представления страхового полиса, выданного ОАО «Межотраслевой страховой центр» представитель ЗАО АА «Люди дела» обосновать не смог.

Между тем, в материалах дела имеются следующие документы:

- заявление на страхование, оформленное ЗАО АА «Люди дела» 22 мая 2012 г.;
- письмо Государственной корпорации по атомной энергии «РОСАТОМ» от 11 июля 2012 г. исх. № 1-1.8/25263, согласно которому ЗАО АА «Люди дела» в своей заявке на участие в открытом конкурсе на право заключения договора на оказание услуг по аудиту годовой бухгалтерской отчетности ОАО «ЭГМК-Проект» за 2012 г. представило страховой полис № 1121537000008, выданный 1 июня 2011 г. городским отделением «Центральное» Новосибирского филиала СОАО «ВСК», срок действия полиса со 2 июня 2011 г. по 1 июня 2012 г., лимит ответственности 30 миллионов рублей. Открытый конкурс проводился в период с 28 апреля 2012 г. по 31 мая 2012 г.
- журнал регистрации конкурсных заявок, согласно которому конкурсная заявка ЗАО АА «Люди дела» сдана заказчику 23 мая 2012 г. в 11 часов 29 минут.

Вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют о том, что на дату подачи конкурсной заявки ЗАО АА «Люди дела» не располагало страховым полисом с лимитом ответственности 100 миллионов рублей.

На основании вышеизложенного следует, что ЗАО АА «Люди дела», представив в составе конкурсной заявки недостоверные сведения относительно лимита ответственности (страховой полис СОАО «ВСК»), получило необоснованные преимущества, позволившие присвоить заявке по критерию «объем предоставления гарантий качества» 5,38 баллов, что в общей оценке заявки позволило набрать 74,76 баллов и стать победителем открытого конкурса. Подобные действия противоречат требованиям статей 12, 25, 27, 28 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», требованиям добросовестности, разумности и справедливости, и могут причинить убытки ООО АФ «Профитек», и являются нарушением части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 50 Федерального закона «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу. Согласно пункту 3.44 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства РФ, утвержденного приказом ФАС России от 25 декабря 2007 г. № 447 предписание должно содержать описание действий, определенных решением, которые ответчик должен совершить. По смыслу вышеуказанных норм Федерального закона «О защите конкуренции» и Административного регламента, а также положений подпункта «д» пункта 2 части 1 статьи 23 Федерального закона «О защите конкуренции» предписание направлено на устранение нарушений антимонопольного законодательства и его последствий. В рассматриваемом случае устранение нарушения антимонопольного законодательства и его последствий невозможно, поскольку проведение открытого конкурса завершено,

по результатам проведенного открытого конкурса заключен договор. С учетом данных обстоятельств, Комиссия антимонопольного органа пришла к выводу о невозможности выдачи предписания о прекращении недобросовестной конкуренции.

Между тем, Комиссия антимонопольного органа отмечает, что недобросовестная конкуренция влечет за собой административную ответственность, предусмотренную статьей 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия),

р е ш и л а:

1. Признать ЗАО АА «Люди дела» нарушившим часть 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».
2. В связи с невозможностью устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий, предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.
3. Материалы настоящего дела передать уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня вынесения.