

Дата и время окончания подачи заявок

30.10.2023 09:00 Мск.

24 октября 2023 года

ЖАЛОБА

на положения документации о закупке

(открытый конкурс в электронной форме № 0373200082123000884 на оказание услуг по обязательному аудиту годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности Государственного унитарного предприятия города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина» за 2024, 2025, 2026 годы)

Основанием для подачи жалобы является норма п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) – проведенные Заказчиком торги

являются обязательными в соответствии с нормой ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» (далее – Закон № 307-ФЗ)¹.

Обращаем внимание, что оснований для подачи настоящей жалобы через единую информационную систему (ЕИС) не имеется.

Настоящая жалоба подается в соответствии с требованиями ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ.

Норма пункта 7 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ устанавливает, что жалоба может быть направлена в антимонопольный орган посредством почтовой или факсимильной связи, электронной почты либо иным способом.

Заявитель имеет право подать жалобу, подписанную электронной цифровой подписью, в Федеральную антимонопольную службу России по электронной почте.

13 октября 2023 года ГУП «Московский метрополитен» (далее – Заказчик) размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме (далее – Конкурс) № 0373200082123000884, идентификационный код закупки: 232770203815077020100114910010000000 (далее – документация о закупке, Извещение).

В соответствии с извещением о проведении открытого конкурса в электронной форме срок окончания подачи заявок **30.10.2023 9:00 (время московское)**.

В соответствии с п. 1 ст. 105 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ) любой участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации имеет право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном Главой 6 Закона № 44-ФЗ, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

В соответствии с ч. 4 ст. 105 Закона № 44-ФЗ жалоба на положения документации и (или) извещения о проведении электронных процедур, закрытых электронных процедур может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в таких процедурах.

Пункт 4 статьи 3 Закона № 44-ФЗ определяет участника закупки как любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала.

В рамках внесудебного обжалования положений конкурсной документации, до момента окончания срока подачи заявок, правом на подачу жалобы на положения конкурсной документации обладает любой участник закупки, в том числе лицо, не подавшее заявку².

Следовательно, АО «Эйч Эл Би Внешаудит» (далее – Заявитель) вправе обжаловать положения Конкурсной документации до окончания срока подачи заявок по открытому конкурсу в электронной форме № 0373200082123000884.

По мнению Заявителя, Заказчиком при размещении закупочной документации нарушены требования ч. 3 ст. 7 и ст. 8 Закона № 44-ФЗ.

¹ 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.

См. Письмо Минфина России N 24-04-06/3691, ФАС России N РП/4072/18 от 24.01.2018

² Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 11.02.2020 N Ф04-8050/2020 по делу N А27-18979/2019: «Закон о контрактной системе различает понятия "участник закупки" и "участник закупки, подавший заявку", предоставляя последнему дополнительно право обжаловать действия (бездействия) заказчика, совершенные после начала рассмотрения заявок.

Соответственно, участник закупки, считающий незаконными положения аукционной документации, вправе обжаловать их без подачи заявки на участие в электронном аукционе (постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.11.2011 N 6274/11)».

В соответствии с ч.3 ст. 7 Закона № 44-ФЗ информация, предусмотренная указанным федеральным законом, должна быть полной и достоверной.

Согласно ст. 8 Закона № 44-ФЗ конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям Закона № 44-ФЗ, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно п. 2 Порядка рассмотрения и оценки заявок на участие в электронном конкурсе (далее – Порядок оценки) в рамках оценки заявок участников по критерию *«Квалификация участников закупки»* Заказчиком используется показатель оценки *«Наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации»* и установлен детализирующий показатель: *«общее количество специалистов определенного уровня квалификации, соответствующих определенным требованиям»*.

В соответствии с разъяснениями, изложенными в п. 2 раздела III Порядка оценки, Заказчиком указано, что при оценке по указанным выше показателям (детализирующим показателям) оценивается предложение участника о наличии у него специалистов (аудиторов) в области обязательного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности, подготовленной в соответствии с Российскими стандартами бухгалтерского учета (РСБУ), которые будут привлечены к оказанию услуг при исполнении данного контракта, с **действующим квалификационным аттестатом аудитора** с опытом работы не менее 3 лет в области аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности.

При этом сведения о таких специалистах рекомендуется указывать в форме (Приложение № 2 к Порядку оценки): *«Форма подтверждения наличия у участника закупки специалистов определенного уровня квалификации, соответствующих установленным требованиям»*.

В форме (Приложение № 2 к Порядку оценки) необходимо указать реквизиты квалификационных аттестатов аудиторов, выданных СРО в соответствии с Федеральным законом от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности».

Следовательно, согласно документации о закупке, к оценке принимаются аттестаты аудиторов, выданные в соответствии с Законом № 307-ФЗ, аттестаты аудиторов, выданные в соответствии с Федеральным законом от 07.08.2001 № 119-ФЗ «Об аудиторской деятельности» (далее – Закон № 119-ФЗ), к оценке Заказчиком не принимаются.

Предметом закупки № 0373200082123000884 является закупка Заказчиком услуг по обязательному аудиту бухгалтерской (финансовой) отчетности. В соответствии с ч. 3 ст. 5 Закона № 307-ФЗ обязательный аудит проводится только аудиторскими организациями.

Согласно ч. 3.1 ст. 4 Закона № 307-ФЗ аудиторы, имеющие аттестаты, выданные в соответствии с Законом № 119-ФЗ («старые» аттестаты), не имеют право участвовать только в аудите общественно значимых организаций. Для целей участия в обязательном аудите бухгалтерской (финансовой) отчетности иных организаций указанные квалификационные аттестаты признаются достаточными.

В рассматриваемой ситуации Заказчик является унитарным предприятием, обязательный аудит отчетности которого проводится в соответствии с ч. 4 ст. 5 Закона № 307-ФЗ. Следовательно, ограничений для участия в таком аудите аудиторов, имеющих квалификационные аттестаты, выданные в соответствии с Законом № 119-ФЗ («старые» аттестаты), не имеется.

Необходимо отметить, что унитарное предприятие не имеет складочного капитала, является унитарным юридическим лицом, уставный фонд унитарного предприятия не разделяется на доли в таком капитале. Государство обладает вещными правами на имущество унитарного предприятия, то есть является 100-процентным собственником предприятия, а значит, в силу ст. 5.1 Закона № 307-ФЗ, унитарное предприятие не является общественно значимой организацией.

Следовательно, в обязательном аудите бухгалтерской (финансовой) отчетности Заказчика могут участвовать аудиторы с различными типами квалификационных аттестатов и Заказчик, при оценке заявок участников, обязан учитывать, как аттестаты аудиторов, выданные по Закону № 119-ФЗ («старые» аттестаты), так и по действующему Закону № 307-ФЗ.

Таким образом, в одном месте документации о закупке нет ограничений для аттестатов аудиторов, выданных в соответствии с Законом № 119-ФЗ (раздел III порядка оценки) – в другом месте документации такое ограничение есть (Приложение № 2 к Порядку оценки).

Следовательно, Заказчиком нарушена ч. 3 ст. 7 Закона № 44-ФЗ - документация о закупке, размещенная им, является недостоверной и содержит противоречия по требованиям к квалификации аудиторов.

Установленные Заказчиком условия в отношении квалификационных аттестатов аудиторов, устанавливающие ограничения для аттестатов, выданных аудиторам в соответствии с Законом № 119-ФЗ, без оснований (немотивированно и необоснованно) ограничивают конкуренцию, поскольку способствуют сокращению потенциальных участников закупки и предоставлению преимуществ иным участникам закупки, что является нарушением ч. 2 ст. 8 Закона № 44-ФЗ.

В действующей реакции конкурсной документации заказчика преимущество получают участники, имеющие в штате аудиторов с аттестатами, выданными в соответствии с требованиями Закона № 307-ФЗ.

При этом, как указано было выше, законодательство не устанавливает каких-либо ограничений на участие в аудите заказчика аудиторов со «старыми» аттестатами (выданными на основании Закона № 119-ФЗ) – такие аудиторы имеют все основания участвовать в обязательном аудите наравне с аудиторами, имеющими аттестат, выданный на основании Закона № 307-ФЗ.

В этой связи установление в конкурсной документации ограничения на предоставление в качестве подтверждающего документа исключительно аттестата, выданного в соответствии с Федеральным законом от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности», неправомерно.

На основании вышеизложенного, а также в соответствии с ч. 3 ст. 7, ч. 2 ст. 8 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, ч. 3.1 ст. 4 Федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности»

ПРОШУ

1. Приостановить процедуру отбора поставщика до рассмотрения настоящей жалобы.
2. Признать жалобу на положения Извещения Заказчика открытого конкурса в электронной форме № 0373200082123000884 обоснованной.
3. Вынести предписание в адрес ГУП «Московский метрополитен» об устранении допущенных при размещении открытого конкурса нарушений и обязать Заказчика:
 - отменить все протоколы, составленные в ходе проведения открытого конкурса (в случае их составления);
 - внести изменения в Порядок рассмотрения и оценки заявок на участия в электронном конкурсе, и устранить противоречие в части требований к квалификационным аттестатам аудиторов;
 - продлить срок приема заявок и назначить новую дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок, дату подведения итогов закупки.

Приложения

- 1) Извещение на проведение открытого конкурса № 0373200082123000884 (11 л.)
- 2) Порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в электронном конкурсе (19 л.)
- 3) Выписка из ЕГРЮЛ АО «Эйч Эл Би Внешаудит» от 24.10.2023, подтверждающая полномочия генерального директора (11 л.);
- 4) Решение о продлении полномочий МОВ с 13.10.2021 (2 л.).

Генеральный директор

О.В. Митянина