

В Управление Федеральной антимонопольной
службы по г. Москве
107078, Москва, Мясницкий проезд, д.4, стр.1

Заказчик открытого конкурса:

Акционерное общество «Московский
метрострой» (АО «Мосметрострой»
77070000378

Адрес объекта: _____ ИТЛ

Заявитель:

Акционерное общество «Эйч Эл Би
Внешаудит»

Адрес для корреспонденции:

2,

97

Открытый конкурс (zakupki.gov.ru) №
Идентификационный код закупки
Электронная площадка

1200700041322000001
221771006805277070100100000010000000
<https://www.roseltorg.ru/> АО «ЕЭТП»
+7 495 276-16-26

Дата и время окончания подачи заявок

11.05.2022 09:00 Мск.

05 мая 2022 года

ЖАЛОБА

**на положения документации о закупке
(открытый конкурс в электронной форме № 1200700041322000001 на оказание услуг по
проведению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности АО
«Мосметрострой за 2022-2023 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 о защите конкуренции) – 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 об аудиторской деятельности)¹.

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

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 о защите конкуренции.

Норма пункта 7 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции 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 апреля 2022 года АО «Мосметрострой» (далее – Заказчик) размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме (далее – Конкурс) № 1200700041322000001 (далее – документация о закупке, Извещение).

В соответствии с извещением о проведении открытого конкурса в электронной форме срок окончания подачи заявок **11.05.2022 09:00 (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 (бездействие) 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 № 1200700041322000001.

По мнению Заявителя, положения Извещения Заказчика противоречат ст. 8, ч. 7 ст. 15, 30 Закона № 44-ФЗ. Заявитель считает, что Заказчиком необоснованно установлены ограничения в документации о закупке на участие в открытом конкурсе в электронной форме участников, являющихся **только субъектами малого предпринимательства и социально ориентированными некоммерческими организациями**.

Основанием для такого ограничения является ст. 30 Закона № 44-ФЗ, обязывающая заказчиков, являющихся субъектами Закона № 44-ФЗ, осуществлять закупки для государственных и муниципальных нужд среди субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

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 (бездействие) 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)».

Однако, норма ст. 30 Закона № 44-ФЗ 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.

Иных правовых основания для предоставления субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным организациям гарантий/преференций при осуществлении закупок услуг по обязательному аудиту не имеется.

Правомерность изложенной позиции подтверждается решениями УФАС Москвы от 26.01.2022 по делу № 077/07/00-715/2022, от 10.02.2022 по делу № 077/07/00-2095/2022, УФАС Московской области от 10.02.2022 по делу № 50/06/3692эп/22 (Приложения к настоящей жалобе).

Кроме того, установленный Заказчиком порядок рассмотрения заявок не соответствует Постановлению Правительства РФ от 31.12.2021 № 2604 «Об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, внесении изменений в пункт 4 постановления Правительства Российской Федерации от 20 декабря 2021 г. № 2369 и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации».

Указанные доводы Заявителя подтверждаются следующим.

1. Заказчиком в нарушение ч. 7 ст. 15, ст. 30 Закона № 44-ФЗ необоснованно установлены преимущества для участия в Конкурсе исключительно субъектов малого предпринимательства с социально ориентированных некоммерческих организаций

1.1. Предметом открытого конкурса в электронной форме № 1200700041322000001 является оказание услуг по обязательному ежегодному аудиту бухгалтерской (финансовой) отчетности Заказчика за 2022-2023 годы.

В соответствии со ст. 1 Закона № 44-ФЗ данный закон регулирует отношения 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.

Согласно ч. 4 ст. 5 Закона 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, публично-правовой компании, государственного унитарного предприятия или муниципального унитарного предприятия заключается по результатам проведения не реже чем один раз в пять лет электронного конкурса **в порядке, установленном Законом № 44-ФЗ**.

51% акций Заказчика находятся в собственности г. Москвы в лице Департамента строительства г. Москвы.

Следовательно, АО «Мосметрострой» является субъектом аудита в соответствии с ч. 4 ст. 5 Закона об аудиторской деятельности и договор на обязательный аудит консолидированной финансовой отчетности должен быть заключен им по результатам проведения электронного конкурса в порядке, установленном Законом № 44-ФЗ. Это означает, что положения Закона № 44-ФЗ при закупке обязательного аудита должны **применяться Заказчиком только в части порядка проведения электронного конкурса**³.

Иные закупки Заказчик осуществляет в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» на основании утвержденного им Положения о закупках товаров, работ, услуг. Иные закупки Заказчик осуществляет в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» на основании утвержденного им Положения о закупках товаров, работ, услуг. Действие данного федерального закона не распространяется на закупки услуг по обязательному аудиту бухгалтерской (финансовой) отчетности.

³ Пункт 2 Письма Минфина России N 24-04-06/3691, ФАС России N РП/4072/18 от 24.01.2018

1.2. Согласно ч. 2 ст. 8 Закона № 44-ФЗ запрещается совершение заказчиками любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок. Совершение Заказчиком действий, противоречащих требованиям Закона № 44-ФЗ, может привести к нарушению принципа добросовестной ценовой/неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Это означает, что, если при рассмотрении настоящей жалобы комиссией будет установлено совершение Заказчиком действий, противоречащих требованиям Закона № 44-ФЗ, такие действия Заказчика будут являться доказательством нарушения заказчиком конкуренции и необоснованного ее ограничения.

1.3. Согласно пп. 10.1 п. 10 Информационной карты к Извещению на проведение открытого конкурса в электронной форме № 1200700041322000001 Заказчиком установлены **ограничения в допуске к закупочной процедуре участников со ссылкой на ст. 30 Закона № 44-ФЗ**: участниками закупки могут быть **только субъекты малого** предпринимательства и социально ориентированные **некоммерческие** организации.

Такое ограничение, по мнению Заявителя, является обстоятельством, указывающим на нарушение Заказчиком принципа, установленного ст. 8 Закона № 44-ФЗ (принципа обеспечения конкуренции), т.к. при отсутствии на то правовых оснований к участию в закупке не допускаются иные субъекты предпринимательской деятельности (у Заказчика нет правовых оснований проводить закупку только среди субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных организаций).

1.4. Согласно ч. 1 ст. 1 Закона № 44-ФЗ указанный закон регулирует только отношения, связанные с закупками товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Статьей 30 Закона № 44-ФЗ установлена обязанность заказчиков, осуществляющих закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, осуществлять закупки среди субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

Одним из основных принципов поддержки субъектов малого предпринимательства является равный доступ субъектов малого предпринимательства, соответствующих условиям, установленным нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, муниципальными правовыми актами, принимаемыми в целях реализации государственных программ (подпрограмм) Российской Федерации, государственных программ (подпрограмм) субъектов Российской Федерации, муниципальных программ (подпрограмм), к участию в указанных программах (подпрограммах)⁴.

Таким образом, законодателем установлены гарантии участия субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций только в закупках, осуществляемых в целях обеспечения государственных и муниципальных нужд, т.к. гарантом размещения заказов среди указанных субъектов выступает именно государство.

Это означает, что норма ст. 30 Закона № 44-ФЗ применяется исключительно при проведении закупочных процедур, преследующих указанную цель.

В рассматриваемой процедуре таких целей не имеется – Заказчик является коммерческой организацией и использует собственные денежные средства для оплаты услуг по аудиту бухгалтерской (финансовой) отчетности.

1.5. Нормы Закона № 44-ФЗ могут применяться к гражданско-правовым отношениям по заключению договоров, не являющихся государственными (муниципальными) контрактами (к процедуре заключения контрактов, целью заключения которых не является обеспечение государственных или муниципальных нужд). В такой ситуации нормы Закона № 44-ФЗ применяются с изъятиями.

Об этом прямо говорится в ч. 7 ст. 15 Закона № 44-ФЗ. Согласно указанной норме:

«В случае, если законодательством Российской Федерации с целью заключения гражданско-правового договора (контракта) в рамках отношений, не указанных в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона, предусмотрена обязанность проведения конкурсов и аукционов или

⁴ Пункт 1 статьи 14 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

использования иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с настоящим Федеральным законом, то при их проведении положения статей 14, 23, 28 - 30, 34, 35 настоящего Федерального закона не применяются, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.»

Примером применения норм Закона № 44-ФЗ к отношениям по заключению договоров, не являющихся государственными (муниципальными) контрактами, как раз и является закупка услуг по обязательному аудиту консолидированной отчетности (настоящая закупка).

Следовательно, в соответствии с требованиями законодательства РФ (ФЗ Об аудиторской деятельности) заключение гражданско-правового договора на оказание услуг по аудиту консолидированной отчетности производится в обязательном порядке в результате проведения электронного конкурса в порядке, установленном Законом 44-ФЗ. При этом ограничения на участие в такой процедуре лиц, отличных от поименованных в ст. 30 Законом 44-ФЗ (субъект малого предпринимательства либо социально ориентированная некоммерческая организация), не допускается.

1.6. Дополнительными аргументами в пользу отсутствия иных оснований для ограничения круга участников электронного конкурса являются следующие обстоятельства.

В соответствии с ч. 5 ст. 5 Федерального закон от 30.12.2008 N 307-ФЗ (ред. от 30.12.2021) «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.**

В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого предпринимательства относятся малые предприятия (среднесписочная численность до 100 человек, размер дохода за календарный год 800 млн. рублей) и микропредприятия (среднесписочная численность до 15 человек, размер дохода за календарный год 120 млн. рублей).

К субъектам среднего предпринимательства относятся средние предприятия (среднесписочная численность до от 101 до 200 человек, размер дохода за календарный год 2 млрд. рублей).

Таким образом, субъекты малого предпринимательства и субъекты среднего предпринимательства являются разными категориями.

Субъекты среднего предпринимательства также имеют право на участие в закупках услуг по обязательному аудиту в случаях, установленных ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ.

Следовательно, Заказчик, **исключая из участия в закупке услуг по обязательному аудиту субъектов среднего предпринимательства, нарушает такими действиями требования ч. 5 ст. 5 Федерального закон от 30.12.2008 N 307-ФЗ**, что также приводит к нарушению принципа добросовестной конкуренции, установленного ст. 8 Закона 44-ФЗ.

Указанные выше обстоятельства подтверждают, что требование Заказчика (пп. 10.1 п. 10 информационной карты) об участии в закупке только субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций, ограничивают конкуренцию и нарушают нормы ст. 8, ч. 7 ст. 15, 30 Закона № 44-ФЗ, ч. 4 ст. 5 Закона об аудиторской деятельности.

2. Порядок рассмотрения и оценки заявок, установленный Заказчиком, не соответствует Постановлению Правительства РФ от 31.12.2021 № 2604

В соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 42 Закона № 44-ФЗ Заказчиком в Извещении установлен Порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе (далее – Порядок оценки заявок).

Пунктом 2 Раздела II Порядка оценки заявок установлено, что в рамках оценки участников по критерию «Квалификация участников закупки», Заказчик оценивает участников по показателю «Деловая репутация». Значимость показателя оценки: 30%

Детализирующим показателем является «Оценка количественного значения индекса деловой репутации участников закупки в соответствии с национальным стандартом оценки деловой репутации субъектов предпринимательской деятельности».

Значимость детализирующего показателя оценки: 100%.

В соответствии с п. 7 Раздела III Порядка оценки заявок установлено, что документом, подтверждающим количественное значение индекса деловой репутации участников закупки, является действующий сертификат соответствия, соответствующий требованиям ГОСТ Р 66.0.01-2017.

Порядок оценки заявок при проведении электронных процедур в соответствии с Законом № 44-ФЗ утвержден Постановлением Правительства РФ от 31.12.2021 № 2604 «Об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, внесении изменений в пункт 4 постановления Правительства Российской Федерации от 20 декабря 2021 г. № 2369 и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – Положение № 2604).

Пунктом 29 раздела V Положения № 2604 установлено, что в случае применения заказчиком при оценке заявок показателя оценки «наличие у участников закупки деловой репутации»:

а) осуществляется оценка количественного значения индекса деловой репутации участников закупки в соответствии с национальным стандартом в области оценки деловой репутации субъектов предпринимательской деятельности в порядке, установленном п. 20 Положения № 2604;

б) порядком рассмотрения и оценки заявок, утвержденным заказчиком, устанавливаются: документ, предусмотренный соответствующим национальным стандартом в области оценки деловой репутации субъектов предпринимательской деятельности и подтверждающий присвоение участнику закупки значения индекса деловой репутации;

связанные с предметом контракта виды деятельности в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, в отношении которых участнику закупки присвоен индекс деловой репутации.

Вместе с тем, порядок рассмотрения и оценки заявок, утвержденный Заказчиком, не содержит связанные с предметом контракта виды деятельности, в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, в отношении которых участнику закупки присвоен индекс деловой репутации.

Таким образом, Заказчиком нарушены требования Постановления Правительства РФ от 31.12.2021 № 2604 к установлению показателей оценки и к составу сведений, включаемых в порядок рассмотрения и оценки заявок участников закупки.

На основании вышеизложенного, а также в соответствии с ч. 1 ст. 15, ст. 30 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности», Постановлением Правительства РФ от 31.12.2021 № 2604

ПРОШУ

1. Приостановить процедуру отбора поставщика до рассмотрения настоящей жалобы.
2. Признать жалобу на положения Извещения Заказчика открытого конкурса в электронной форме № 1200700041322000001 обоснованной.
3. Вынести предписание в адрес АО «Мосметрострой» об устранении допущенных при размещении открытого конкурса нарушений и обязать АО «Мосметрострой»:
 - отменить все протоколы, составленные в ходе проведения открытого конкурса (в случае их составления);
 - внести изменения в документацию о закупке (в т.ч. Извещение) и исключить из нее ограничения, касающиеся возможности участия в закупке только субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций;
 - установить в Порядке рассмотрения и оценки заявок, связанные с предметом контракта виды деятельности в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, в отношении которых участнику закупки присвоен индекс деловой репутации.
 - 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 № 1200700041322000001 (18 л.)
- 2) Порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе (9 л.)
- 3) Решение УФАС Москвы от 10.01.2022 по делу № 077/07/00-715/2022 (7 л.);

- 4) Решение УФАС Москвы от 10.02.2022 по делу № 077/07/00-2095/2022 (7 л.);
- 5) Решение УФАС Московской области от 10.02.2022 по делу № 50/06/3692эп/22 (5 л.);
- 6) Выписка из ЕГРЮЛ АО «Эйч Эл Би Внешаудит» от 27.04.2022, подтверждающая полномочия генерального директора (9 л.);
- 7) Решение о продлении полномочий МОВ с 13.10.2021 (2 л.).

Генеральный директор

О.В. Митянина