

Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москве

107078, г. Москва, Мясницкий проезд, д. 4, стр.1

Заявитель: Акционерное общество Аудиторская компания «ДЕЛОВОЙ ПРОФИЛЬ» (АО АК «ДЕЛОВОЙ ПРОФИЛЬ»)

ОГРН 1027700253129, ИНН 7735073914

Адрес места нахождения: 129085, г. Москва, Звёздный бульвар, д. 21, стр. 1, эт. 7, пом. № 1, ч.комн. № 7

Почтовый адрес: 127015, г. Москва, ул. Вятская, д.70

Телефон/факс: +7 (495) 740-16-01

E-mail: Bausheva@delprof.ru

Организатор закупки (Заказчик):

Акционерное общество «НПО «Орион»

(АО «НПО «Орион»)

ОГРН 1127747292738, ИНН 7720770380

Адрес места нахождения: 111538, г. Москва, ул. Косинская, д. 9

Телефон/факс: +7 (499) 374-82-00

E-mail: orion.zakupka@yandex.ru

Московское УФАС
Рег. номер 43370/19
зарегистрирован 02.08.2019



накет

Наименование и адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»:

ETPRF www.etprf.ru

Исх.№ 4/08-19

01 августа 2019 года

ЖАЛОБА

на действия (бездействия) организатора закупки

Реестровый номер закупки: 1044-2018-00623

Наименование закупки: Конкурс в электронной форме одноэтапный на право заключения договора на оказание услуг по проведению аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности.

Дата опубликования извещения о проведении открытого конкурса: 22.03.2019

Дата рассмотрения заявок: 09.04.2019

Дата опубликования протокола оценки и сопоставления заявок: 04.06.2019

Обжалуемые действия организатора закупки:

Отказ организатора закупки от заключения договора с победителем по итогам конкурса.

Доводы жалобы:

Действия (бездействия) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – «Закон о закупках»), обжалуются в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – «Закон о защите конкуренции»).

В соответствии с частью 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.

1. Согласно Протоколу № 31907673561/3 от 03.06.2019 Акционерное общество Аудиторская компания «ДЕЛОВОЙ ПРОФИЛЬ» (далее – «Общество», «Заявитель») (идентификационный номер заявки № 22556) признано победителем конкурса, проводимого в электронной форме, на оказание услуг по проведению аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности Акционерного общества «НПО «Орион» за 2019 год. Извещение о закупке № 31907673561.

Пунктом 4.22.4. Документации о закупке по конкурсу в электронной форме на право заключения договора на Услуги по проведению аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности (далее - «Документация о закупке»), размещенной на электронной площадке ООО «ЭТП» www.etprf.ru, предусмотрено, что договор заключается после утверждения аудиторской организации общим собранием акционеров (участников) Общества не позднее 5 (пяти) дней с даты получения соответствующего одобрения, но не ранее 10 (десяти) дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

10 июля 2019 года на электронной площадке был размещен Протокол № 31907673561/4 об отказе организатора закупки от заключения договора с АО АК «ДЕЛОВОЙ ПРОФИЛЬ», и основанием для отказа указано, что участник закупки не одобрен собранием акционеров без указания причин.

Согласно части 1 статьи 2 «Закона о закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, «Законом о закупках», другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 «Закона о закупках» правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно п. 3.2.1. Документации о закупке проведение процедуры конкурса регулируется нормами, предусмотренными статьями 447 – 449 Гражданского кодекса Российской Федерации и Единым положением о закупке Государственной корпорации «Ростех» (в редакции, действующей на дату официального размещения извещения).

В соответствии с частью 1 статьи 447 Гражданского Кодекса РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями статей 447 - 448 ГК РФ не предусмотрено право отказаться от заключения договора с победителем.

Разрабатываемые заказчиками положения о закупках не могут и не должны противоречить действующему законодательству, а право заказчиков устанавливать особенности проведения закупочных процедур не освобождает их от необходимости соблюдения действующего законодательства, прав и законных интересов участников как более слабой стороны в правоотношениях.

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений (часть 1 статьи 1 ГК РФ).

Согласно части 1 статьи 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

Поскольку положение о закупках и конкурсная документация не являются нормативными правовыми актами, следовательно, они должны применяться в той мере, в которой не противоречат действующему законодательству. Изменять правовое регулирование, установленное нормами ГК РФ, данные документы не могут.

Закупочной документацией закреплена только обязанность лица, признанного в качестве победителя закупки, заключить договор, при этом за Заказчиком закреплено право не заключить договор с победителем Закупки, что в свою очередь противоречит общим принципам гражданского законодательства и Закону о закупках, в частности принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 ГК РФ, а также установленному частью 1 статьи 10 ГК РФ запрету на злоупотребление правом.

Нормы, предусмотренные положением о закупках и закупочной документацией в части наделения заказчика правом отказаться от заключения договора, противоречат требованиям законодательства, в связи, с чем не подлежат применению и не могут являться основанием для отказа от заключения договора с Обществом. Применению подлежат нормы действующего законодательства, регулирующие порядок проведения торгов и заключения договоров.

Позиции государственных органов по спорам в сфере закупок:

- Решение Московского УФАС России от 08.07.2015 по делу N 1-00-1072/77-15;
- Решение Московского УФАС России от 07.07.2015 по делу N 1-00-1021/77-15.

Статьей 86 Федерального закона от 26.12.1995 N 208-ФЗ «Об акционерных обществах» предусмотрено, что общее собрание акционеров утверждает аудитора общества.

Но выбор аудитора (аудиторской организации) проходит путем проведения конкурса, в ходе которого проводится отбор претендентов по большому количеству критериев. Аудитор должен соответствовать определенным требованиям, указанным в закупочной документации и в положении о закупках, которое в свою очередь, в соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 2 Закона о закупках, утверждается советом директоров или общим собранием акционеров.

Следовательно, в закупочной документации уже определены и одобрены соответствующим органом управления Заказчика критерии для выбора аудитора. Считаем, что процедура утверждения аудитора на общем собрании акционеров должна носить только формальный характер, и не должна проводиться повторная оценка аудиторской организации по каким-либо новым критериям.

Обществом был направлен запрос исх. № 136/07-19 от 19.07.2019 в АО «Швабе» (ОГРН 1107746256727, является акционером Заказчика с долей владения 27 % в уставном капитале) с просьбой дать разъяснения по каким основаниям и критериям АО АК «ДЕЛОВОЙ ПРОФИЛЬ» не получило одобрение собрания акционеров АО «НПО «Орион» и не было утверждено в качестве аудиторской организации для проведения аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности Акционерного общества «НПО «Орион» за 2019 год. До настоящего времени ответа в наш адрес не поступило.

Считаем, что действия Заказчика по незаключению договора с победителем Закупки противоречат нормам действующего законодательства.

2. Вместе с тем, на сайте ЭТП www.etprf.ru Заказчиком размещен новый конкурс (реестровый номер извещения № 31908104557) с абсолютно идентичными условиями:

- индивидуальный номер закупки: 1044-2018-00861;
- организатор закупки: АО «НПО «Орион»;
- наименование закупки: Конкурс в электронной форме одноэтапный на право заключения договора на оказание услуг по проведению аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности;
- начальная (максимальная) цена договора: 2 190 000,00 рублей.

Дата опубликования извещения о проведении открытого конкурса: 16.07.2019.

Планируемая дата подведения итогов: 05.08.2019.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ч. 10 ст. 3 Закона о закупках и ст. 18.1. Закона о защите конкуренции, **просим:**

1. Принять решение о признании жалобы обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение норм действующего законодательства.
3. Направить Заказчику уведомление о приостановлении проведения конкурса с реестровым номером извещения № 31908104557 до рассмотрения жалобы по существу.
4. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание:
 - об отмене Протокола оценки и сопоставления заявок № 31907673561/4 от 10.07.2019;
 - о заключении договора на оказание услуг по проведению аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности Акционерного общества «НПО «Орион» за 2019 год с победителем закупки - АО АК «ДЕЛОВОЙ ПРОФИЛЬ»;
 - об отмене проведения конкурса с реестровым номером извещения № 31908104557.

Приложения:

1. Копия документации о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению обязательного ежегодного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности АО «НПО «Орион» за 2019 год.
2. Копия заявки на участие в конкурсе АО АК «ДЕЛОВОЙ ПРОФИЛЬ».
3. Копия Протокола № 31907673561/3 от 03.06.2019.
4. Копия Протокола оценки и сопоставления заявок № 31907673561/4 от 10.07.2019.
5. Копия Выписки из Протокола об итогах голосования на годовом общем собрании акционеров Акционерного общества «НПО «Орион» от 14.06.2019.
6. Копия Запроса разъяснений исх. № 136/07-19 от 19.07.2019.
7. Копия Протокола о назначении Генерального директора.
8. Копия Приказа о вступлении в должность Генерального директора.

Генеральный директор
АО АК «ДЕЛОВОЙ ПРОФИЛЬ»




Р.Р. Виноградова