

## РЕШЕНИЕ № 73-И/2013

### по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

Резолютивная часть решения объявлена 28.08.2013 г.

Полный текст решения изготовлен 30.08.2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии:

Иващенко И.В. – заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

Крамаренко Е.В. – начальник отдела контроля органов власти;

Левит Н.В. – заместитель начальника отдела контроля органов власти;

Зайцева А.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

в присутствии представителей Организатора торгов ОАО «Кубаньэнерго» – З. Д.Л. (доверенность от 16.01.2013 № 119/10-1135), З. О.К. (доверенность от 21.12.2012 № 119/10-958) в присутствии представителя Б. О.А. – С.С.В. (доверенность от 27.08.2013 № 61АА2367684), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении торгов посредством открытого запроса предложений на право заключения договора по выбору подрядной организации на оказание юридических услуг ОАО «Кубаньэнерго», проводимых в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ),

#### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Б. О.А. (далее – Заявитель) на действия Организатора торгов при проведении торгов посредством открытого запроса предложений на право заключения договора по выбору подрядной организации на оказание юридических услуг ОАО «Кубаньэнерго».

Заявитель считает, что Организатором торгов необоснованно отклонена ее заявка

на участие в указанном открытом запросе предложений (далее – ОЗП), что нарушает ее права и создает препятствия для участия в закупке, в связи с чем, просит признать процедуру проведения указанного ОЗП несостоявшейся, а протокол закупки товаров, работ, услуг не действительным, а также обязать ОАО «Кубаньэнерго» провести повторный ОЗП.

Представители Организатора торгов на заседании Комиссии возражали против доводов жалобы, и считают, что указанные торги проведены в соответствии с действующим законодательством и Положением о закупке, в связи с чем, просят отказать в удовлетворении жалобы.

Рассмотрение жалобы назначено на 28.08.2013 в 09-00.

Комиссия Краснодарского УФАС России, при рассмотрении жалобы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

10.07.2013 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru), далее - официальный сайт закупок.) размещена информация о закупке за № 31300425060, заказчиком в которой выступает ОАО «Кубаньэнерго» (ИНН2309001660).

Размещенная на указанном сайте информация о закупке содержит один лот - «На право заключения договора на оказание юридических услуг ОАО «Кубаньэнерго». Начальная (максимальная) цена договора: 30 000 000 (Тридцать миллионов) рублей.

Заявителем в адрес ОАО «Кубаньэнерго» было направлено коммерческое предложение по данному ОЗП. Однако в соответствии с уведомлением Организатора торгов от 09.08.2013 № К-Э/444/1258, полученным Заявителем, его заявка была отклонена по следующим основаниям:

*1. Оферта форма 1 (Письмо) заполнена не в соответствии с требованиями ЗД, Одинаковая цена участника указана с НДС, а также без НДС. Также Приложение 4 Форма 5 «График оплаты выполняемых работ» к письму о подаче оферты заполнена не в соответствии с требованиями ЗД (во всех графах цена указана с НДС). В письме о подаче оферты требуемый аванс указан (просто) 4 000 000,00 руб.*

*2. Приложение 3 Форма 4 (сводная таблица стоимости) к письму о подаче оферты заполнена не в соответствии (частично) с требованиями ЗД.*

*3. Форма 8 приложение к оферте не соответствует закупочной документации «Справка о выполнении договоров...» не соответствует форме закупочной документации, а именно из представленной информации невозможно установить кому оказывались услуги, период и сумму договора.*

*4. Форма 11 приложение к оферте не соответствует ЗД «Справка об участии в судебных разбирательствах». После проведенного анализа (отделом договорной и судебной работы) представленной информации установлено, что в 5 (пяти) из 8*

*(восьми) приведенных судебных процессов Борисова О.А. не участвовала.*

*Форма 8 (Справка о перечне и объемах выполнения аналогичных договоров) к ЗД участником не представлена.*

Комиссия, рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения сторон, установила следующее.

Участником некорректно заполнена форма оферты, где указывается одна цена как с НДС и без НДС, Та же Представленная Форма 5 "График оплаты выполняемых работ" Приложение 4 к письму о подачи оферты содержит сведения о сумме платежа с НДС.

Как следует из ст. 143 гл. 21 НК РФ, плательщиками налога на добавленную стоимость признаются организации; индивидуальные предприниматели; лица, признаваемые налогоплательщиками налога на добавленную стоимость в связи с перемещением товаров через таможенную границу Российской Федерации, определяемые в соответствии с Таможенным кодексом РФ.

Таким образом, адвокаты не являются плательщиками налога на добавленную стоимость, субъектом налогообложения.

Однако в той же главе Кодекса содержатся нормы, которые не согласуются с таким выводом: согласно ст. 146 НК РФ объектом налогообложения признаются операции по реализации товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации.

Подпунктом 14 п. 3 ст. 149 НК РФ от налогообложения освобождаются операции по оказанию услуг членами коллегий адвокатов, а также оказание услуг коллегиями адвокатов (их учреждениями) членам этих коллегий в связи с осуществлением ими профессиональной деятельности.

Следовательно, в силу ст. 149 НК РФ адвокаты признаны освобожденными от уплаты налога на добавленную стоимость в связи с предоставленной налоговой льготой.

Пунктом 4 этой же статьи предусмотрено, что в случае, если налогоплательщиком осуществляются операции, подлежащие налогообложению, и операции, не подлежащие налогообложению (освобождаемые от налогообложения) в соответствии с положениями настоящей статьи, налогоплательщик обязан вести отдельный учет таких операций. Значит, адвокаты, осуществляющие помимо оказания юридической помощи в рамках адвокатской деятельности иные операции, обязаны вести отдельный учет таких операций.

Как следует из п. 5 ст. 149 НК РФ, налогоплательщик (с учетом п. 3 этой статьи - адвокат) вправе отказаться от освобождения таких операций от налогообложения, представив соответствующее заявление в налоговый орган по месту своей регистрации в качестве налогоплательщика в срок не позднее 1-го числа налогового периода, с которого налогоплательщик намерен отказаться от освобождения или приостановить его использование. Такой отказ или приостановление возможны только в отношении всех осуществляемых налогоплательщиком операций, предусмотренных одним или несколькими

подпунктами п. 3 настоящей статьи. Не допускается, чтобы подобные операции освобождались или не освобождались от налогообложения в зависимости от того, кто является покупателем (приобретателем) соответствующих товаров (работ, услуг), Не допускается отказ или приостановление от освобождения от налогообложения операций на срок менее одного года.

Таким образом, согласно НК РФ адвокат имеет право отказаться от предоставленной законом льготы или приостановить ее действие на срок не менее одного года. Оказание юридических услуг является объектом налогообложения, а налогоплательщик (адвокат), может быть, как плательщиком НДС, так и освобождаться от уплаты налога.

Поскольку Б. О.А. в оферте и приложениям к ней, не однозначно исчисляется предложенная стоимость оказания услуг, (одна и та же цифра указывается как с НДС, так и без НДС), и в составе заявки не приложено дополнительных сведений, позволяющих сделать вывод об освобождении от уплаты налога, отсутствует возможность однозначной трактовки предлагаемой стоимости оказания услуг.

Приложение 3 Форма 4 (сводная таблица стоимости) к письму о подаче оферты частично не заполнена, а именно отсутствуют сведения о трудозатратах подрядчика/Исполнителя, рабочих чел./часов участия в оказываемых услугах, а также стоимость чел./часа оказываемых услуг Исполнителем.

Форма 8 приложение к оферте изменена и составлена произвольно, и не содержит требуемой Организатором торгов информации.

Форма 11 также заполнена с отступлением от требований Документации. Согласно инструкции необходимо представить следующие сведения:

- участник закупки должен предоставить данные о своем участии в качестве ответчика, истца за последние три года.

- если Участник закупки не участвовал в судебных разбирательствах, в таблице пишется «в судебных разбирательствах не участвовал».

По сведениям отдела договорной и судебной работы ОАО "Кубаньэнерго" установлено, что в 5 из 8 приведенных процессах Борисова О.А. не участвовала.

Также, с учетом пояснений, данных представителями ОАО «Кубаньэнерго», Комиссией установлено, что в уведомлении Организатора торгов от 09.08.2013 № К-Э/444/1258, направленном в адрес Заявителя, допущена ошибка в указании номера отсутствующей в заявке заявителя формы (указано на отсутствие Формы 8), тогда как при изучении заявки заявителя установлено, что отсутствует Форма 12, либо справка, согласно п.4.3.8,6 закупочной Документации *"В случае, если по каким-либо причинам Участник не может предоставить требуемый документ, он должен приложить составленную в произвольной форме справку, объясняющую причину отсутствия требуемого документа, а также содержащую заверения Организатору запроса предложений о соответствии Участника данному требованию"*.

В свою очередь, данная ошибка не повлияла на конечный результат рассмотрения заявки Борисовой О.А.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1. Федерального закона №135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Проведение открытого запроса предложений осуществлено ОАО «Кубаньэнерго» в рамках Федерального закона №223-ФЗ. В соответствии с ч. 10 ст. 3 Федерального закона №223-ФЗ участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

- неразмещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) (далее - официальный сайт) положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению на таком официальном сайте, или нарушения сроков такого размещения;

- предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

- осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного на официальном сайте положения о закупке и без применения положений Федерального [закона](#) от 21 июля 2005 года N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".

На основании изложенного, установлено, что все требования к составу заявки и ее оформлению, предъявляемые к Заявителю, содержались в закупочной документации, никаких дополнительных требований (не содержащихся в ЗД) к Заявителю не предъявлялось.

Таким образом, Организатор торгов при отклонении заявки Заявителя при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора по выбору подрядной организации на оказание юридических услуг ОАО «Кубаньэнерго» действовал в рамках «Положения о закупке товаров, работ, слуг для нужд ОАО «Кубаньэнерго».

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Б. О.А. на действия ОАО «Кубаньэнерго» при проведении

торгов посредством открытого запроса предложений на право заключения договора по выбору подрядной организации на оказание юридических услуг ОАО «Кубаньэнерго», проводимых в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии:

И.В. Иващенко

Члены Комиссии:

Е.В. Крамаренко

Н.В. Левит

А.А. Зайцева

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.