

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (№51-18.1-2014)

14.08.2014 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии – Сапунов Д.Н. заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю,

Члены комиссии:

Гритчин И.Н. – начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

Лазебный А. Ю. – ведущий специалист эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

В присутствии представителей:

<.....> и <.....> от ОАО «МРСК Северного Кавказа» по доверенности.

Рассмотрев жалобу АБ «Илюшихин и партнеры» на действия организатора закупки №31401159143 проводимой в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ОАО «МРСК Северного Кавказа» на право заключения договора на оказание юридических услуг по налоговым вопросам для нужд ОАО «Дагэнергосеть», руководствуясь пунктом 17 и пунктом 20 статьи 18.1 и статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ставропольского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

1. В Ставропольское УФАС России поступила жалоба АБ «Илюшихин и партнеры» на действия организатора закупки №31401159143 проводимой в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ОАО «МРСК Северного Кавказа» на право заключения договора на оказание юридических услуг по налоговым вопросам для нужд ОАО «Дагэнергосеть».

Заявитель указывает на нарушения порядка организации и проведения торгов, а именно на необоснованное отклонение заявки.

2. Представителями ОАО «МРСК Северного Кавказа» была представлена

Комиссии Ставропольского УФАС России документация о проводимой закупке, а так же объяснения, в которых пояснялось, что действия ОАО «МРСК Северного Кавказа» соответствуют действующему законодательству, а именно требованиям Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Во исполнение требований, изложенных в уведомлении Ставропольского УФАС России о поступлении жалобы и приостановлении торгов, организатором торгов были представлены доказательства направления извещения о приостановлении торгов, в адрес лиц подавших заявки.

3. Комиссия Ставропольского УФАС России, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, проведя расследование, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее:

Комиссией по рассмотрению поданных в ходе запроса предложений 03.06.2014 в рамках отборочной стадии закупочной процедуры не допущено к итоговой оценке предложение участника запроса предложений - Адвокатского бюро «Ильюшихин и партнеры» в соответствии с пунктом 3.6.2.4 Закупочной документации, по причине не соответствия Адвокатского бюро «Ильюшихин и партнеры» требованиям, предъявляемым к участникам данной закупки, и непредставления им ряда документов, которые должны представляться для подтверждения соответствия участника закупки установленным требованиям.

В соответствии с п. 1.5.3 Закупочной документации предполагается, что Участник запроса предложений изучит все инструкции, формы, условия, технические условия и другую информацию, содержащуюся в Документации по запросу предложений. Неполное представление информации, запрашиваемой в Документации по запросу предложений, или же подача Заявки, не отвечающей требованиям Документации по запросу предложений, представляют собой риск для Участника и приводят к отклонению Заявки такого участника.

Таким образом, ознакомившись с Закупочной документацией, Адвокатское бюро «Ильюшихин и партнеры» приняло на себя обязательство по полному представлению информации, запрашиваемой в Документации по запросу предложений, и по подаче Заявки, отвечающей требованиям Документации по запросу предложений.

В соответствии с п. 3.6.2.4 Закупочной документации по результатам проведения отборочной стадии закупочная комиссия имеет право отклонить Заявки, которые:

- в существенной мере не отвечают требованиям к оформлению настоящей Документации по запросу предложений;
- поданы Участниками, которые не отвечают требованиям настоящей Документации по запросу предложений;
- содержание Заявки, по существу не отвечающие техническим, коммерческим или Договорным требованиям настоящей Документации по запросу предложений.

Проанализировав заявку Адвокатского бюро «Ильюшихин и партнеры», Комиссией Ставропольского УФАС России было установлено, что заявка не соответствовала

требованиям закупочной документации по следующим основаниям.

1. К заявке Адвокатского бюро «Ильюшихин и партнеры» приложена справка об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций выданная подразделением Федеральной налоговой службы за 39 дней до срока окончания приема предложений, что не соответствует пп. «б» п. 3.3.8.2.3 Закупочной документации.

В соответствии с п. 3.3.8.1 Закупочной документации чтобы претендовать на победу в данной процедуре Запроса предложений и получить право заключить с Заказчиком Договор, Участник должен соответствовать отборочным критериям по финансовой устойчивости.

Согласно п. 3.3.8.2.3 Закупочной документации документом, подтверждающим финансовую устойчивость Участника запроса является оригинал или нотариально заверенная копия справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций с записью об отсутствии неисполненной обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства Российской Федерации, выданной соответствующими подразделениями Федеральной налоговой службы не ранее чем за 30 дней до срока окончания приема предложений.

Соответственно, так как представленная справка об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций не соответствует условиям Закупочной документации, Адвокатским бюро «Ильюшихин и партнеры» не подтверждено соответствие отборочным критериям по финансовой устойчивости.

Кроме того, также невозможно оценить финансовую устойчивость Адвокатским бюро «Ильюшихин и партнеры» по причине не предоставления в бухгалтерской отчетности сведений для определения Коэффициента соизмеримости выручки (п. 3.3.8.2.1 Закупочной документации).

В соответствии с п. 3.3.8.1, пп. «д» п. 3.3.8.2.1 Закупочной документации чтобы претендовать на победу в данной процедуре Запроса предложений и получить право заключить с Заказчиком Договор, Участник должен отвечать критерию в части финансовой устойчивости, рассчитываемому по формуле, исходя из суммы годовой выручки от основной деятельности.

Бухгалтерские балансы Адвокатского бюро «Ильюшихин и партнеры» и отчеты о прибылях и убытках на 31.12.2012 и 31.12.2013 не содержат информации о финансовых показателях деятельности Адвокатского бюро «Ильюшихин и партнеры». В то же время деятельность в периоды с 2011 по 2013 год бюро осуществляло.

Таким образом, Адвокатским бюро «Ильюшихин и партнеры» нарушены требования закупочной документации, так как организатору закупки не была представлена справка об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций с записью об отсутствии неисполненной обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций, подлежащих уплате в соответствии с

нормами законодательства Российской Федерации, выданная соответствующими подразделениями Федеральной налоговой службы не ранее чем за 30 дней до срока окончания приема предложений, а также Бухгалтерские балансы Адвокатского бюро «Ильюшихин и партнеры» и отчеты о прибылях и убытках на 31.12.2012 и 31.12.2013 содержащие информацию о финансовых показателях деятельности Адвокатского бюро.

Так же к заявке Адвокатского бюро «Ильюшихин и партнеры» не приложена в бумажном виде копия решения о государственной регистрации юридического лица, что нарушает п. 3.3.8.2.2 «б» и 1.3.2 Закупочной документации.

Согласно пп. «б» п. 3.3.8.2.2 Закупочной документации Участник должен включить в состав Заявки следующие документы, подтверждающие его правоспособность, а именно: нотариально заверенную копию свидетельства о регистрации Исполнителя в качестве юридического лица (индивидуального предпринимателя), подтверждающего регистрацию Исполнителя на территории Российской Федерации (для юридических лиц, зарегистрированных до 1 июля 2002 года дополнительно свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц).

Адвокатского бюро «Ильюшихин и партнеры» представлена копия свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ, однако решение о государственной регистрации, принятое Федеральной регистрационной службой на бумажном носителе не представлено.

Указанное решение о государственной регистрации некоммерческой организации (адвокатского бюро) принималось Федеральной регистрационной службой (Указ Президента РФ от 13.10.2004 №1315 "Вопросы Федеральной регистрационной службы").

Согласно п. 1.3.2 закупочной документации Участники запроса предложений должны подать Заявки как в электронном виде на ЭТП, так и в письменном (бумажном) виде. При нарушении этого требования, Участник, по решению ЗК, может быть не допущен к участию в запросе предложений.

На основании вышеизложенного Комиссия Ставропольского УФАС России установила, что действия организатора торгов ОАО «МРСК Северного Кавказа» в части отклонения заявки Адвокатского бюро «Ильюшихин и партнеры» являются законными и соответствующими Положению о закупках ОАО «МРСК Северного Кавказа» а так же требованиям о закупочной документации.

4. В результате всестороннего рассмотрения жалобы, Комиссией Ставропольского УФАС России установлено следующее.

Подпунктом «з» п. 3.3.8.2.1 закупочной документации установлено требование к участникам закупки о наличии положительного опыта представления интересов по спорам с налоговыми органами Республики Дагестан.

Согласно техническому заданию на закупочную процедуру, предметом закупки является заключение договора оказания услуг по представлению интересов ОАО «Дагэнергосеть» в арбитражных судах всех инстанций в связи с обжалованием ненормативных актов, принятых налоговым органом по результатам рассмотрения

акта выездной налоговой проверки от 21.03.2014 №10-142, составленного Межрайонной ИФНС России по крупнейшим налогоплательщикам по Республике Дагестан.

В соответствии со ст. 1 Налогового кодекса РФ налоговое законодательство состоит из федерального, регионального и местного законодательства. В акте выездной налоговой проверки от 21.03.2014 №10-142, составленном Межрайонной ИФНС России по крупнейшим налогоплательщикам по Республике Дагестан зафиксированы результаты проверки по региональным налогам: налогу на имущество и транспортному налогам, которые регулируются не только федеральным, но и региональным законодательством.

Согласно ст. 372 Налогового кодекса РФ, налог на имущество организаций устанавливается Налоговым кодексом РФ и законами субъектов Российской Федерации. В соответствии со ст. 356 Налогового кодекса РФ транспортный налог устанавливается Налоговым кодексом РФ и законами субъектов Российской Федерации о налоге.

В то же время Комиссия Ставропольского УФАС России отмечает, что статьей 2 Налогового Кодекса РФ установлено, что законодательство о налогах и сборах регулирует властные отношения по установлению, введению и взиманию налогов и сборов в Российской Федерации, а также отношения, возникающие в процессе осуществления налогового контроля, обжалования актов налоговых органов, действий (бездействия) их должностных лиц и привлечения к ответственности за совершение налогового правонарушения.

Исходя из вышеуказанной нормы кодекса, принципы налогообложения едины и распространяются на территории всей Российской Федерации.

Согласно норм Налогового Кодекса РФ Субъект Российской Федерации устанавливает размеры налога на имущество, а так же размер транспортного налога, порядок и сроки его уплаты, следовательно размер и срок уплаты налога на имущество, а так же размер и срок уплаты транспортного налога не может оказать влияние на основные принципы налогообложения, установленные Налоговым Кодексом РФ, а так же изменить процедуры исчисления налогов и сборов на территории субъекта в отличие от общих принципов налогообложения в Российской Федерации.

Таким образом, практика по представлению интересов в арбитражных судах всех инстанций в связи с обжалованием ненормативных актов, принятых налоговым органом Республики Дагестан, не может отличаться от практики по представлению интересов в арбитражных судах всех инстанций в связи с обжалованием ненормативных актов, принятых налоговым органом иных субъектов Российской Федерации.

Соответственно указанное условие нарушает принципы равноправия, справедливости, и является дискриминирующим и устанавливающим необоснованные ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки, что в свою очередь ограничивает круг потенциальных участников закупки.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ставропольского УФАС установила, что требование закупочной документации в части наличия положительного опыта

представления интересов по спорам с налоговыми органами Республики Дагестан противоречит нормам пункта 2 статьи 3 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно организатором торгов был нарушен принцип равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

5. В рамках всестороннего рассмотрения жалобы Адвокатского бюро «Ильюшихин и партнеры» Комиссией Ставропольского УФАС России, проанализирован сайт в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru, на предмет соблюдения требований о размещении информации подлежащей в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» размещению на сайте www.zakupki.gov.ru, документации о проводимой закупке, а именно, положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке.

По результатам осмотра вышеуказанного сайта, установлено, что на момент рассмотрения жалобы протоколы составленные в ходе проведения рассматриваемой закупке не размещены.

В то же время Комиссией Ставропольского УФАС России установлено, что в ходе проведения закупки были составлены следующие протоколы:

- протокол вскрытия конвертов по итогам процедуры вскрытия конвертов от 30.05.2014 №ПВ 300514/19;
- протокол рассмотрения предложений по итогам рассмотрения предложений участников от 03.06.2014 №ПРС 030614/6;
- протокол оценки заявок и выбора победителя от 03.06.2014 №ПП 030614/7;
- протокол преддоговорных переговоров по итогам проведения переговоров о снижении стоимости от 04.06.2014 №ППР 040614/1.

Согласно пояснений представителей ОАО «МРСК Северного Кавказа» данные протоколы не были размещены в единой информационной системе по причине того, что протоколы, составленные в ходе проведения закупки, были представлены членам закупочной комиссии для подписания и были подписаны в период с 04.08.2014 по 05.08.2014 г.

В соответствии с п. 3.1.2.д Закупочной документации, а также п. 12 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Заседание закупочной процедуры является действием организатора Закупки, по итогам которого составляется протокол заседания закупочной комиссии в котором указывается состав комиссии, предмет заседания, решение комиссии, принятое по результатам заседания и дата заседания комиссии. По результатам проведения заседания комиссии, составляемый протокол подписывается членами

комиссии. Таким образом, на протоколе заседания закупочной комиссии указана дата заседания закупочной комиссии и подписи членов комиссии.

Исследовав Протоколы, составленные в ходе рассматриваемой закупки, Комиссия Ставропольского УФАС России установила, что протокол вскрытия конвертов по итогам процедуры вскрытия конвертов составлен и подписан 30.05.2014 года, протокол рассмотрения предложений по итогам рассмотрения предложений участников составлен и подписан 03.06.2014 года, протокол оценки заявок и выбора победителя составлен и подписан 03.06.2014 года, протокол преддоговорных переговоров по итогам проведения переговоров о снижении стоимости составлен и подписан 04.06.2014 года. Иных дат подписания или составления указанных протоколов указано не было, следовательно организатор торгов не позднее 3-х рабочих дней с момента подписания указанных протоколов был обязан разместить их на сайте www.zakupki.gov.ru.

Комиссия Ставропольского УФАС России проанализировав сайт www.zakupki.gov.ru, установила, что на упомянутом сайте по закупке №31401159143 протоколы вскрытия конвертов по итогам процедуры вскрытия конвертов от 30.05.2014 №ПВ 300514/19; рассмотрения предложений по итогам рассмотрения предложений участников от 03.06.2014 №ПРС 030614/6, оценки заявок и выбора победителя от 03.06.2014 №ПП 030614/7, преддоговорных переговоров по итогам проведения переговоров о снижении стоимости от 04.06.2014 №ППР 040614/1 не размещены.

В соответствии пункта 12 статьи 4 Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

На основании вышеизложенного Комиссией Ставропольского УФАС России установлено, что действия организатора торгов ОАО «МРСК Северного Кавказа», нарушают требования пункта 12 статьи 4 Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно нарушение 3-х дневного срока размещения протоколов, составленных в ходе закупки.

В то же время Комиссия Ставропольского УФАС России, отмечает что в данной ситуации организатором торгов осознано затягиваются сроки размещения протоколов составляемых в ходе закупки, что не позволяет участникам закупки получать официальную информацию о ходе проведения закупки, а так же о результатах действий закупочной комиссии, что в свою очередь лишает права участника закупки на обжалование действий организатора торгов в установленные законом сроки.

В то же время Комиссия Ставропольского УФАС России отмечает, что Положением о закупки ОАО «МРСК Северного Кавказа» не предусмотрен порядок и сроки подписания протоколов составляемых в ходе проведения закупки, что позволяет разместить протоколы вскрытия либо протоколы рассмотрения заявок после подписания договора по результатам проведенной закупки.

Таким образом, организатор торгов осознано затягивает сроки размещения

информации на сайте www.zakupki.gov.ru, что ведет к ограничению либо устранению конкуренции неопределенного круга лиц

Ввиду того, что действия организатора торгов ОАО «МРСК Северного Кавказа», можно квалифицировать, как действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом, что противоречит положению пункту 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссией Ставропольского УФАС России принято решение о передаче материалов рассмотрения настоящей жалобы в отдел контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России, для рассмотрения действия организатора торгов на предмет нарушения положений Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно, части 17 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, аукционной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, аукционной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», установлено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 17 и пунктом 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ставропольского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АБ «Илюшихин и партнеры» на действия организатора закупки №31401159143 проводимой в рамках Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ОАО «МРСК Северного Кавказа» на право заключения договора на оказание юридических услуг по налоговым вопросам для нужд ОАО «Дагэнергосеть» - необоснованной.

2. Признать ОАО «МРСК Северного Кавказа» нарушившим требования пункта 2

статьи 3 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно организатором торгов был нарушен принцип равноправия, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, что выразилось во включении в закупочную документацию требования о наличии положительного опыта представления интересов по спорам с налоговыми органами Республики Дагестан.

3. Признать ОАО «МРСК Северного Кавказа» нарушившим требования пункта 12 статьи 4 Федерального Закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно нарушение 3-х дневного срока размещения протоколов, составленных в ходе закупки.

4. Ввиду того, что действия организатора торгов ОАО «МРСК Северного Кавказа», можно квалифицировать, как действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом, что противоречит положению пункту 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», передать материалы рассмотрения настоящей жалобы в отдел контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России, для рассмотрения действия организатора торгов на предмет нарушения положений Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

5. Выдать организатору запроса предложений ОАО «МРСК Северного Кавказа» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, а именно:

- аннулировать закупку №31401159143 на право заключения договора на оказание юридических услуг по налоговым вопросам для нужд ОАО «Дагэнергосеть»

- установить срок исполнения предписания 2 недели с момента получения копии Решения и Предписания антимонопольного органа.

- ОАО «МРСК Северного Кавказа» об исполнении предписания сообщить в течение трех дней с момента исполнения.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.