

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО РЕСПУБЛИКЕ САХА (ЯКУТИЯ)

Р Е Ш Е Н И Е

по делу № 06-199/15т

о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок

г. Якутск
года

резольтивная часть оглашена 08 апреля 2015

года

изготовлено в полном объеме 13 апреля 2015

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по контролю закупок (далее также – Комиссия), в составе:

(_____) – заместителя начальника отдела контроля закупок Якутского УФАС России, заместителя председателя Комиссии;

(_____) - старшего государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

(_____) – старшего государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

при участии:

от заявителя общества с ограниченной ответственностью ПСК «Сибирь» (далее – ООО ПСК «Сибирь», заявитель, Общество): (_____) (представитель по доверенности),

от аукционной комиссии и государственного заказчика ГКУ «Управление автомобильных дорог Республики Саха (Якутия)» (далее – заказчик, Упрдор): (_____) (представитель по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО ПСК «Сибирь» на действия заказчика ГКУ «Управление автомобильных дорог Республики Саха (Якутия)» при проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по корректировке проектной документации Строительство автомобильной дороги «Амга» на участке км 269 - км 289, км 289 - км 293 на участке II пускового комплекса ПК 275 - ПК 304 (изв. № 0116200007915000407), проведя в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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 о контрактной системе) внеплановую проверку закупки,

у с т а н о в и л а:

01 апреля 2015 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба ООО ПСК «Сибирь» на действия заказчика ГКУ «Управление автомобильных дорог Республики Саха (Якутия) при проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по корректировке проектной документации Строительство автомобильной дороги «Амга» на участке км 269 - км 289, км 289 - км 293 на участке II пускового комплекса ПК 275 - ПК 304 (изв. № 0116200007915000407).

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) на официальном сайте размещена информация о поступлении жалобы, времени и месте ее рассмотрения.

Рассмотрение жалобы назначено на 08 апреля 2015 года в 15 часов 30 минут.

До рассмотрения жалобы в адрес Якутского УФАС России от заинтересованных лиц возражений не поступило.

В ходе рассмотрения дела, представитель ООО ПСК «Сибирь» жалобу поддержала в полном объеме и пояснила следующее.

По итогам подведения результатов проведения электронного аукциона ООО ПСК «Сибирь» признано победителем электронного аукциона.

Между тем, при процедуре заключения государственного контракта, заказчик в нарушение ст. 34, ст. 70 Закона о контрактной системе указал стоимость выполнения работ 1 877 907,39 руб. в том числе НДС 286 460,45 руб., тем самым снизив цену контракта на сумму НДС.

Считает, что снижение стоимости цены контракта неправомерным, поскольку цена контракта является твердой. Указывает, что в отношении ООО ПСК «Сибирь» применяется упрощенная система налогообложения (далее – УСН).

Также указывает, что ООО ПСК «Сибирь» 24 марта и 01 апреля 2015 года были направлены заказчику протоколы разногласий с просьбой изложить текст п. 3.1 проекта контракта, а именно указать сумму контракта без указания суммы НДС, а также прикреплен вместе с данным протоколом документ, уведомляющий о том, что в отношении заявителя применяется упрощенная система налогообложения.

Ссылается на письма Минэкономразвития РФ, Департамента налоговой и таможенно-тарифной политики Минфина РФ.

Просит признать жалобу обоснованной.

Представитель заказчика ГКУ «Управление автомобильных дорог в РС (Я)» с жалобой не согласился и пояснил следующее.

Указывает, что заказчиком снижение цены контракта на сумму НДС обосновано тем, что Счетной палатой РС (Я) была проведена проверка эффективности и целевого использования бюджетных средств.

По результатам проведенной проверки было указано, что начальная (максимальная) цена контракта определяется с учетом НДС, следовательно, победители закупок, применяющие УСН, получают дополнительный доход в виде сумм НДС в цене государственного контракта.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), заслушав лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся в деле документы, приходит к следующему.

24 февраля 2015 года заказчиком на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и на сайте оператора электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер» размещено извещение № 0116200007915000407 о проведении электронного аукциона на выполнение работ по корректировке проектной документации Строительство автомобильной дороги «Амга» на участке км 269 - км 289, км 289 - км 293 на участке II пускового комплекса ПК 275 - ПК 304, а также аукционная документация.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 3 202 646,85 рублей.

16 марта 2015 года проведена процедура рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, о чем составлен протокол № **0116200007915000407-1**.

Согласно указанному протоколу до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступило 4 (четыре) заявки от участников закупки. Аукционная комиссия приняла решение допустить к участию в электронном аукционе всех участников закупки.

19 марта 2015 года состоялся электронный аукцион. Предложения участников выглядят следующим образом.

Порядковый номер участника	Предложенная цена	Время подачи предложения	Вид аукциона
4	1 877 907,39	19.03.2015 07:13:47.750 (по московскому времени)	понижение
3	1 893 920,62	19.03.2015 07:10:59.890 (по московскому времени)	понижение
1	2 491 237,62	19.03.2015 06:14:57.323 (по московскому времени)	понижение
2	2 968 239,37	19.03.2015 05:52:45.467 (по московскому времени)	понижение

20 марта 2015 года проведена процедура подведения итогов, о чем составлен протокол № 0116200007915000407-3.

Согласно указанному протоколу, аукционная комиссия приняла решение признать

заявки участников закупки ООО ПСК «Сибирь», ООО «Газстройпроект», ООО «Сахаинж» соответствующими требованиями аукционной документации.

Победителем электронного аукциона признано ООО ПСК «Сибирь».

На момент рассмотрения жалобы по существу контракт не заключен.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) жалобу ООО ПСК «Сибирь» признала обоснованной на основании следующего.

Из сути жалобы следует, что заявитель обжалует снижение цены контракта на сумму НДС (18 %). Указывает, что Общество находится на упрощенной системе налогообложения.

Согласно протоколу № 0116200007915000407-3 от 20 марта 2015 года участник электронного аукциона ООО ПСК «Сибирь» признан победителем данной закупки.

При заключении контракта заказчик снизил цену контракта на сумму НДС (18%).

Согласно чч. 4, 5 ст. 70 Закона о контрактной системе победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

В течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с частью 4 настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона. При этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с частью 4 настоящей статьи не позднее чем в течение тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона.

Как установлено материалами дела, 24 марта 2015 года и 01 апреля 2015 года участником закупки ООО ПСК «Сибирь» направлены заказчику протоколы разногласий № 50, № 51, с приложением уведомления о применении Обществом упрощенной системы налогообложения (уведомление Инспекции Министерства РФ по налогам и сборам по Центральному району г. Новосибирска). В протоколе разногласий ООО ПСК «Сибирь» указало на то, что в связи с применением

упрощенной системы налогообложения Общество не является плательщиком НДС, и просило из текста государственного контракта исключить указание на то, что в цену контракта включен НДС.

25 марта 2015 года и 02 апреля 2015 года государственный заказчик направил в адрес Общества письмо за исх. № 09/97, № 04/157, в котором отказывался учесть содержащиеся в протоколе разногласий замечания ООО ПСК «Сибирь» и с предложением заключить контракт в изначальной редакции.

В соответствии с ч. 1, 2 ст. 34 Закона о контрактной системе **контракт заключается** на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, **заявкой**, окончательным предложением **участника закупки**, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

При заключении контракта указывается, **что цена контракта является твердой** и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. **При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается**, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 10 ст. 70 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

По смыслу положений Закона о контрактной системе, государственный контракт заключается и исполняется по цене, предложенной победителем электронного аукциона. *При этом в законе отсутствуют нормы о корректировке цены контракта в зависимости от применяемой системы налогообложения.*

Материалами дела установлено, что заявка участника закупки ООО ПСК «Сибирь» признана соответствующей требованиям аукционной документации.

В соответствии с чч. 2 и 3 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ), организации и индивидуальные предприниматели, перешедшие на упрощенную систему налогообложения не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением этого налога, подлежащего уплате при ввозе товаров на территорию РФ, а также налога, уплачиваемого согласно ст. 174.1 главы 21 НК РФ.

Согласно ч. 5 ст. 346.11 НК РФ организации и индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, не освобождаются от обязанностей налоговых агентов по налогу на добавленную стоимость, предусмотренных Кодексом.

В иных случаях организации и индивидуальные предприниматели, перешедшие на

упрощенную систему налогообложения, исчислять налог на добавленную стоимость не должны.

Таким образом, организации и индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, реализуют товары (работы, услуги) без учета налога на добавленную стоимость.

В ходе рассмотрения дела установлено, что в отношении ООО ПСК «Сибирь» применяется упрощенная система налогообложения. Данный факт представителем заказчика не оспаривается.

Согласно ч. 10 ст. 70 Закона о контрактной системе контракт заключается по цене, предложенной его победителем.

Корректировка заказчиком цены контракта, предложенной юридическим лицом, применяющим упрощенную систему налогообложения, при осуществлении закупки, а также при заключении государственного или муниципального контракта с таким участником закупки не допускается, за исключением, если проект контракта не предусматривает случай, если победитель закупки или иной участник закупки, с которым заключается контракт, применяет упрощенную систему налогообложения (УСН), то цена контракта уменьшается на сумму НДС.

Материалами дела установлено, что проект контракта на выполнение работ по корректировке проектной документации Строительство автомобильной дороги «Амга» на участке км 269 - км 289, км 289 - км 293 на участке II пускового комплекса ПК 275 - ПК 304 вышеуказанной оговорки не содержит. Данный факт представителем заказчика не оспаривается.

Таким образом, с учетом положений проекта контракта и Закона о контрактной системе, контракт по данной закупке заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя закупки вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя.

При этом, цена контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом количества товаров, объема работ, услуг и иных условий исполнения контракта, в том числе на сумму налога на добавленную стоимость.

Таким образом, если участник закупки, признанный победителем закупки не является плательщиком НДС (в том числе находится на упрощенной системе налогообложения), то при заключении контракта при указании цены контракта вместо указания суммы НДС ставится прочерк; при оплате поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) уменьшение цены контракта на сумму НДС не производится и поставленные товары (выполненные работы, оказанные услуги) оплачиваются по цене, указанной в контракте.

Вышеуказанная позиция отражена в постановлении Федерального Арбитражного суда Северо-Западного округа от 25.08.2010 года по делу № А05-20849/2009, постановлении Федерального Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 09.07.2012 г. по делу № А38-4507/2011, постановлении Федерального Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 28.04.2012 г. по делу № А53-17385/2011, в решении Арбитражного суда Республики Саха (Якутия) от 04.12.2013 года по делу №

А58-3712/2013.

При таких обстоятельствах, с учетом вышеуказанных писем и сложившейся судебной практики, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что заказчиком ГКУ «Управление автомобильных дорог РС (Я)» нарушено требование ч. 2 ст. 34, ч. 10 ст. 70 Закона о контрактной системе.

Жалоба ООО ПСК «Сибирь» подлежит признанию обоснованной.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия),

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО ПСК «Сибирь» на действия заказчика ГКУ «Управление автомобильных дорог Республики Саха (Якутия)» при проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по корректировке проектной документации Строительство автомобильной дороги «Амга» на участке км 269 - км 289, км 289 - км 293 на участке II пускового комплекса ПК 275 - ПК 304 (изв. № 0116200007915000407) обоснованной.
2. Признать государственного заказчика ГКУ «Управление автомобильных дорог Республики Саха (Якутия)» нарушившим ч. 2 ст. 34, ч. 10 ст. 70 Закона о контрактной системе.
3. Выдать государственному заказчику ГКУ Управление автомобильных дорог Республики Саха (Якутия)» предписание об устранении допущенных нарушений.
4. В сроки, определенные предписанием, уведомить Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) о выполнении положений предписания.

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

меститель председателя комиссии

(_____)

НЫ КОМИССИИ:

(_____)

